



This is a digital copy of a book that was preserved for generations on library shelves before it was carefully scanned by Google as part of a project to make the world's books discoverable online.

It has survived long enough for the copyright to expire and the book to enter the public domain. A public domain book is one that was never subject to copyright or whose legal copyright term has expired. Whether a book is in the public domain may vary country to country. Public domain books are our gateways to the past, representing a wealth of history, culture and knowledge that's often difficult to discover.

Marks, notations and other marginalia present in the original volume will appear in this file - a reminder of this book's long journey from the publisher to a library and finally to you.

Usage guidelines

Google is proud to partner with libraries to digitize public domain materials and make them widely accessible. Public domain books belong to the public and we are merely their custodians. Nevertheless, this work is expensive, so in order to keep providing this resource, we have taken steps to prevent abuse by commercial parties, including placing technical restrictions on automated querying.

We also ask that you:

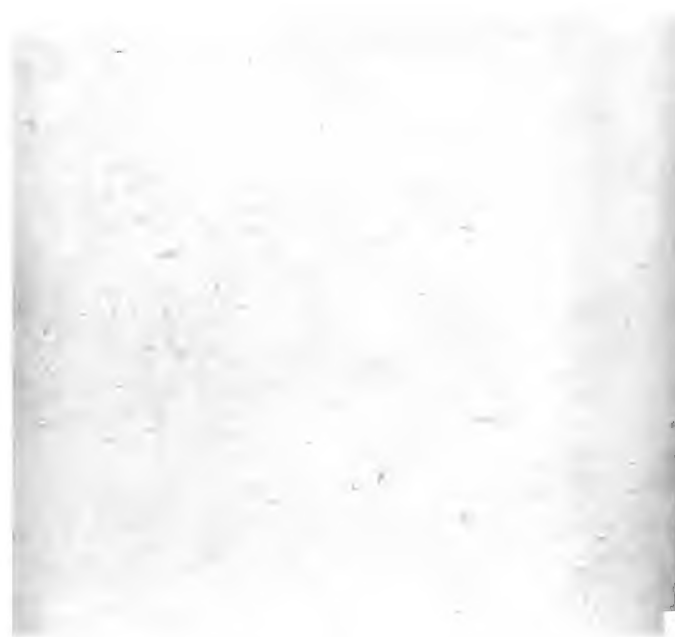
- + *Make non-commercial use of the files* We designed Google Book Search for use by individuals, and we request that you use these files for personal, non-commercial purposes.
- + *Refrain from automated querying* Do not send automated queries of any sort to Google's system: If you are conducting research on machine translation, optical character recognition or other areas where access to a large amount of text is helpful, please contact us. We encourage the use of public domain materials for these purposes and may be able to help.
- + *Maintain attribution* The Google "watermark" you see on each file is essential for informing people about this project and helping them find additional materials through Google Book Search. Please do not remove it.
- + *Keep it legal* Whatever your use, remember that you are responsible for ensuring that what you are doing is legal. Do not assume that just because we believe a book is in the public domain for users in the United States, that the work is also in the public domain for users in other countries. Whether a book is still in copyright varies from country to country, and we can't offer guidance on whether any specific use of any specific book is allowed. Please do not assume that a book's appearance in Google Book Search means it can be used in any manner anywhere in the world. Copyright infringement liability can be quite severe.

About Google Book Search

Google's mission is to organize the world's information and to make it universally accessible and useful. Google Book Search helps readers discover the world's books while helping authors and publishers reach new audiences. You can search through the full text of this book on the web at <http://books.google.com/>



1242 f. 146









INSTITUTIONES THEOLOGICÆ MORALIS,

QUAS AD USUM SEMINARIORUM
È PROPRIIS SUI PRÆLECTIONIBUS

Contraxit PETRUS COLLET, Presbyter Congregationis
Missionis, Sacræ Theologiæ Doctor & Professor.

TOMUS TERTIUS,

Continens Tractatus,

I. DE JUSTITIA ET JURE.

II. DE CONTRACTIBUS.

III. DE VIRTUTE RELIGIONIS.

IV. DE BENEFICIIS ET SIMONIA.

Opus ad Juris Romani & Gallici normam exactum.

EDITO NOVA.



LUGDUNI,

Apud JOANNEM-MARIAM BRUYSET, Typogr.
& Bibliop. in vico S. Dominici.



M. DCC. LXVIII.

Cum Approbatione & Privilegio Regis.





I N D E X

T R A T A T U U M

E T Q U Æ S T I O N U M.

TRACTATUS DE JUSTITIA ET JURE,	Pag. 1
CAPUT I. <i>De Justitiâ,</i>	ibid.
CAPUT II. <i>De Jure,</i>	5
ARTICULUS I. <i>De Dominio,</i>	6
SECTIO I. <i>De Dominii essentia, divisione, &c.</i>	7
CONCLUSIO I. <i>Peccatores & infideles sunt capaces dominii. Est contra Wicelfum & Joannem Hus,</i>	9
CONCLUSIO II. <i>Parvuli & amentes sunt capaces dominii,</i>	10
CONCLUSIO III. <i>Filii-familias verum habent in certa quædam bona dominium, aliquando ple- num, aliquando non plenum,</i>	ibid.
CONCLUSIO IV. <i>Homo est dominus suæ famæ,</i>	14
CONCLUSIO V. <i>Homo alterius hominis dominus esse potest; adeoque licet homini hominem servum facere aut habere,</i>	15
SECTIO II. <i>De variis acquirendi dominii modis,</i>	17
PUNCTUM I. <i>De occupatione animalium, gemma- rum, &c.</i>	18
CONCLUSIO I. <i>Animalia naturaliter mansueta & domestica, etiamsi dominorum potestatem lon- gius evaserint occupari ab alio non possunt,</i>	ibid.
CONCLUSIO II. <i>Animalia cicurata quæ consuetudi- nem habent revertendi, aut facillè reducuntur, non cedunt capienti; sed priori domino resti- tuenda sunt; secus si amiserint animam rever- tendi,</i>	ibid.
CONCLUSIO III. <i>Bestiæ feræ, & volucres, & pisces,</i>	a ij

iv INDEX TRACTATUUM

<i>& omnia animalia, quæ mari, cælo & terrâ nascuntur, simul atque ab aliquo capta fuerint, jure gentium statim illius esse incipiunt: quod enim antè nullius est, id naturali ratione occupanti conceditur,</i>	19
CONCLUSIO IV. <i>Lapilli & gemmæ, & cetera quæ in litore maris inveniuntur, jure naturali statim fiunt inventoris,</i>	22
PUNCTUM II. <i>De acquisitione Thesaurum, &c.</i>	23
CONCLUSIO. <i>Res inventa, cujus dominus cognosci non potest ab inventore, pauperibus est eroganda, aut pios in usus consumenda; exceptis quibusdam casibus,</i>	26
PUNCTUM III. <i>De præscriptione,</i>	31
CONCLUSIO. <i>Præscriptio legitima verus est rei possidendæ titulus, etiam in interiori conscientiæ foro: unde res gratuito etiam titulo comparata, si præscripta sit, domino comparenti restituenda non est,</i>	ibid.
§. I. <i>De materiâ Præscriptionis,</i>	33
§. II. <i>De possessione & titulo ad præscriptionem requisitis,</i>	35
CONCLUSIO I. <i>Possessio est necessaria ad præscriptionem,</i>	37
CONCLUSIO II. <i>Ad præscriptionem ordinariè requiritur titulus,</i>	ibid.
§. III. <i>De bonâ fide ad præscribendum requisitâ,</i>	39
CONCLUSIO. <i>Bona fides toto præscriptionis tempore necessaria est,</i>	ibid.
§. IV. <i>De tempore ad præscribendum requisito,</i>	42
CONCLUSIO I. <i>Res mobiles cum titulo per triennium usucapiuntur,</i>	43
CONCLUSIO II. <i>Res immobiles privatorum, inter præsentés decennio, inter absentes viginti annis cum titulo usucapiuntur ordinariè,</i>	44
PUNCTUM IV. <i>De ceteris acquirendi dominii modis,</i>	45
ARTICULUS II. <i>De reliquis speciebus Juris, De Usufructu,</i>	47
	ibid.

ET QUÆSTIONUM.

v

<i>De Ufu ,</i>	49
CONCLUSIO I. <i>In iis etiam rebus quæ usu consue-</i> <i>muntur , dominium ab usu separari potest ,</i>	50
<i>De Habitatione ,</i>	51
<i>De Emphyteufi ,</i>	ibid.
<i>De Feudo ,</i>	52
<i>De Libellis ,</i>	ibid.
<i>De Superficie ,</i>	ibid.
<i>De Servitute ,</i>	ibid.
CAPUT III. <i>De restitutione in genere ,</i>	54
ARTICULUS I. <i>De necessitate restitutionis , ejusque</i> <i>radicibus ,</i>	55
CONCLUSIO. <i>Restitutio in re aut in voto necessaria</i> <i>est ad salutem ,</i>	ibid.
ARTICULUS II. <i>De culpâ restitutionis obligationem</i> <i>pariente ,</i>	60
CONCLUSIO I. <i>Ad inducendam restitutionis obliga-</i> <i>tionem sufficit & requiritur culpa theologica ve-</i> <i>niialis adversus justitiam commutativam , extra</i> <i>casum contractûs , aut quasi contractûs ,</i>	61
CONCLUSIO II. <i>Qui ex culpâ veniali grave damnum</i> <i>intulit , non videtur teneri ad reparationem to-</i> <i>tius , extra contractum ,</i>	63
CONCLUSIO III. <i>Ad obligationem restituendi , sup-</i> <i>posito contractû , requiritur culpa lata , cum con-</i> <i>tractûs cedit in commodum solius dantis ; sufficit</i> <i>verò culpa levissima , si cedat in utilitatem solius</i> <i>recipientis ; requiritur autem & sufficit culpa le-</i> <i>vis , si cedat in utilitatem dantis & recipientis ,</i>	64
CONCLUSIO IV. <i>Ad obligationem restituendi ex quasi</i> <i>contractû , requiritur aliquando culpa lata ; ali-</i> <i>quando sufficit culpa levis , aut levissima ,</i>	67
ARTICULUS III. <i>De iis qui ad restituendum tenen-</i> <i>tur ,</i>	69
SECTIO I. <i>De possessore bonæ fidei.</i>	ibid.
CONCLUSIO I. <i>Possessor bonæ fidei non tenetur</i> <i>fructus merè industriales restituere ,</i>	71
CONCLUSIO II. <i>Possessor bonæ fidei tenetur restituere</i> <i>fructus naturales , si extant : si verò non extant ,</i>	

vj	INDEX TRACTATUUM	
	<i>restituere debet id quo factus est ditior ,</i>	71
CONCLUSIO III.	<i>Fructus mixti , sive adhuc extant , sive iis ditior factus sit possessor bonæ fidei restituendi sunt secundum id quod naturales sunt , &c.</i>	73
CONCLUSIO IV.	<i>quod dictum est de obligatione restituendi fructus naturales , ad fructus etiam civiles extendi debet ,</i>	ibid.
SECTIO II.	<i>De possessore malæ fidei ,</i>	74
CONCLUSIO I.	<i>Possessor malæ fidei tenetur rem ipsam restituere , si extet ; si verò non extet , premium æquivalens reddere debet , etiamsi res illa casu fortuito perierit ,</i>	ibid.
CONCLUSIO II.	<i>Possessor malæ fidei restituere debet fructus omnes , tum civiles , tum naturales , & mixtos etiam , quâ parte naturales sunt , quia res domino suo fructificat ,</i>	78
SECTIO III.	<i>De Possessore dubiæ fidei ,</i>	79
SECTIO IV.	<i>De iis qui ad restituendum obligantur ratione cooperationis ,</i>	81
PUNCTUM I.	<i>De Mandante & Consulente ,</i>	84
PUNCTUM II.	<i>De Consistente , Palpone , Receptante & Participante ,</i>	88
PUNCTUM III.	<i>De muto , non obstante , &c.</i>	93
ARTICULUS IV.	<i>De Restitutionis affectionibus , seu circumstantiis ,</i>	97
SECTIO I.	<i>De ordine quem damnificatores restituendo servare debent ,</i>	ibid.
CONCLUSIO I.	<i>Is ad quem res furtiva pervenit , primo loco eandem restituere tenetur , sive extet , sive non ,</i>	98
CONCLUSIO II.	<i>Cum plures æqualiter damno cooperati sunt , æqualiter restituere debent ; uno autem deficiente , ceteri tenentur in solidum : quæ obligatio restituendi in solidum , locum habet in iis etiam qui minùs quàm alii cooperati sunt ,</i>	ibid.
CONCLUSIO III.	<i>Cum plures inæqualiter damno cooperati sunt , mandans primo loco restituere debet , deinde executor , tertio ceteri cooperantes ,</i>	99

ET QUÆSTIONUM. vij

SECTIO II. *Quo ordine personis quæ læsæ sunt restituendum sit,* 103

CONCLUSIO I. *Debita ex delicto vel ex titulo oneroso, prius solvi debent, quàm debita ex titulo gratuito,* 104

CONCLUSIO II. *Res aliena extans prius est restituenda domino suo, quàm solvatur quodcumque aliud debitum; deinde solvi debent impensæ pro funere debitoris, itèm pro curatione ejus, ibid.*

CONCLUSIO III. *Debita de quibus certò constat, prius solvi debent, quàm ea de quibus dubitatur an debita sint,* 105

CONCLUSIO IV. *Debita certa ante incerta hoc etiam sensu solvi debent, quòd prius restituendum sit domino certo quàm incerto, etiamsi de debito constet,* ibid.

CONCLUSIO V. *Debita contracta ex delicto, non sunt prius solvenda, quàm quæ ex justo contractu oneroso prodeunt; sed inter utraque nullus est ordo,* 106

CONCLUSIO VI. *Ceteris paribus creditori pauperi prius restituendum non est quàm diviti,* 108

CONCLUSIO VII. *Creditoribus qui hypothecam aut privilegium habent, prius est satisfaciendum, quàm iis qui non habent,* ibid.

SECTIO III. *Cui facienda sit restitutio,* 110

CONCLUSIO I. *Res ordinariè ei reddenda est à quo legitimo titulo possidetur, etsi non sit rei dominus,* 111

CONCLUSIO II. *Qui à possessore bonæ fidei accepit aliquid quod alterius esse comperit, hoc vero ejus domino restituere debet, si gratis acceperit; si autem oneroso titulo comparaverit, id reddere potest possessori, & pretium suum repetere, ibid.*

CONCLUSIO III. *Non semper licet rem vero ipsius domino restituere; putà cum ex hâc restitutione grave imminet ipsi aut alteri nocumentum spirituale vel temporale, quòd quis finè gravi proprio detrimento impedire potest,* 114

CONCLUSIO IV. *Bona quorum dominus aut domini hæredes post diligentem inquisitionem cognosci non possunt, pauperibus sunt eroganda jure naturali,* 115

SECTIO IV. *Quantum, quando, ubi, & cujus impensis restitui debeat,* 117

CONCLUSIO I. *Sufficit ut qui rem alterius bonâ fide accepit, eam restituat in loco ubi ipsam possidet; unde si eam ad dominum absentem remittat, non tenetur suis expensis remittere,* 118

CONCLUSIO II. *Qui rem injustè accepit, propriis eam impensis restituere tenetur, idque in loco ubi eam dominus possessurus erat, si ablata non fuisset,* 119

CONCLUSIO III. *Debita ex contractu, nunc in hoc, nunc in illo loco, nunc expensis unius, nunc expensis alterius contrahentis restitui debent,* ibid.

SECTIO V. *Cujus periculo restituendum sit,* 120

CONCLUSIO I. *Res quam quis sine suâ culpâ habet, si pereat in viâ, domino perit, non remittentis, si is sufficientem adhibuerit diligentiam,* 121

CONCLUSIO II. *Restitutio rei per injuriam ereptæ, fit periculo debitoris,* ibid.

CONCLUSIO III. *Res ex contractu debitâ perit creditori, cum is ejus dominium servat; sed perit debitori, si dominium ejus in debitorem translatum sit,* 122

ARTICULUS V. *De causis à restitutione excusantibus,* ibid.

CAPUT IV. *De restitutione in particulari,* 132

ARTICULUS I. *De injuriâ in bonis spiritualibus, eorumque restitutione,* 133

SECTIO I. *De restitutione ob damnum illatum in bonis ad salutem pertinentibus,* ibid.

CONCLUSIO I. *Qui vi, metu, vel fraude alios ad peccatum induxit, aut à bono retraxit, tenetur ex justitiâ ad damni hujus reparationem,* ibid.

CONCLUSIO II. *Qui sine vi, metu & dolo fuit alteri peccandi autor, sub aliquo respectu ad resti-*

ET QUÆSTIONUM. ix

- tuendum obligatur; sub aliquo non,* 134
- SECTIO II. *De restitutione facienda ab eo qui propter actum debitum, vel turpem aliquid accepit,* 138
- CONCLUSIO I. *Quæ quis accepit ut faciat vel omit-
tat id quod faciendum vel omitendum tenebatur
ex justitiâ, restitui ab eo debent,* ibid.
- CONCLUSIO II. *Quæ quis accepit ad faciendum
opus proximo debitum ex caritate, sunt resti-
tuenda, si opus illud sine labore, sumptu &
periculo fieri possit,* 139
- CONCLUSIO III. *Qui recipit aliquid pro actione vel
omissione quæ solum cedit in commodum accipientis,
vel in honorem Dei, potest illud retinere,* 140
- ARTICULUS II. *De restitutione ob injuriam in bonis
corporeis,* 145
- SECTIO I. *De restitutione propter homicidium &
mutilationem,* ibid.
- SECTIO II. *De reparatione stupri & adulterii,* 150
- ARTICULUS III. *De restitutione famæ & honoris,* 160
- SECTIO I. *An & quale sit peccatum detractio,* 161
- CONCLUSIO. *Detractio est peccatum ex naturâ suâ
grave, caritati simul & justitiæ contrarium,* ibid.
- SECTIO II. *An & quando detractio reparationem
exigat,* 165
- SECTIO III. *Quinam obnoxii sint restitutioni famæ,
& quomodo,* 172
- CONCLUSIO I. *Hæres tenetur ad restitutionem dam-
norum, quæ ab eo cujus est hæres illata sunt
proximo per detractioem,* ibid.
- CONCLUSIO II. *Qui audit detrahentem hortando vel
incitando ad detractioem, significando sermo-
nem ejus sibi placere; item interrogando ut sti-
mulos addat, peccat contra caritatem, & contra
justitiam, unde idem contrahit restituendi onus
quod ipse detractor,* ibid.
- CONCLUSIO III. *Superiores, quales sunt patres, do-
mini, Prælati, Regulares, &c. si Communita-
tem, aut aliquod ejus membrum, vel ab extraneis*

x INDEX TRACTATUUM

- vel à subditis suis infamari videant, & non obſent, peccant contra juſtitiam, & in detractoris locum reſtituere tenentur,* 174
- CONCLUSIO IV. *Fama reſtitui debet quamprimum & efficaciter, & coram iis omnibus coram quibus ablatâ eſt,* 175
- CONCLUSIO V. *Qui ablatam famam non niſi ſummâ pecuniariâ compenſare poteſt, eam ſic compenſare tenetur, etiam ante ſententiam Judicis,* 176.
- SECTIO IV. *Quæ cauſæ à reſtituendâ famâ excuſent,* 177
- ARTICULUS IV. *De Furto, ejusque reſtitutione,* 180
- SECTIO I. *An & quando furtum ſit peccatum mortale,* 181
- CONCLUSIO. *Furtum eſt ex naturâ ſuâ peccatum mortale,* ibid.
- SECTIO II. *De cauſâ efficiente Furti,* 186
- CONCLUSIO I. *Filii qui parentum bona ſubripiunt, aut iniquè dilapidant, peccant mortaliter, & ad reſtituendum tenentur,* ibid.
- CONCLUSIO II. *Uxores etiam graviter peccant peccato furti, ſi finè mariti conſenſu notabile quid accipiant de bonis communibus, aut quorum adminiſtratio ſpectat ad maritum,* 187
- CONCLUSIO III. *Peccant peccato furti famuli & ancillæ qui herorum bona diripiunt ipſi, vel ab aliis diripi ſinunt,* 189.
- CONCLUSIO IV. *Peccant mortaliter Religioſi, qui finè Superiorum licentiâ aliquid de Communitate expendunt, ſive in ſuum, ſive in aliorum uſum,* ibid.
- SECTIO III. *De cauſis à furto excuſantibus,* 190.

TRACTATUS DE CONTRACTIBUS.

- PARS PRIMA. *De Contractibus in genere,* 195.
- CAPUT I. *De naturâ & diviſione Contractûs,* ibid.
- CAPUT II. *De cauſâ efficiente Contractûs,* 198
- CONCLUSIO I. *Illi omnes contrahere poſſunt qui*

ET QUÆSTIONUM. xj

- liberam boni sui administrationem habent*, 199
- CONCLUSIO II. *Pupulli & minores, etsi civiliter non obligantur, obligantur naturaliter: hæc tamen obligatio elidi potest*, 202
- CAPUT III. *De causâ formali Contractûs*, 207
- ARTICULUS I. *De consensu ad Contractum requisito*, ibid.
- ARTICULUS II. *An consensus ex errore vel dolo elicitus sufficiat ad Contractum*, 209
- CONCLUSIO I. *Error & dolus circa substantiam rei, irritum faciunt Contractum*, 210
- CONCLUSIO II. *Dolus incidens in Contractum, etiam ab uno è contrahentibus, non irritat Contractum, nec sufficit ad eum rescindendum*, 211
- CONCLUSIO III. *Contractus quibus error aut dolus causam dedit, validi sunt tum positivo tum naturali Jure; infirmi tamen sunt, & ad arbitrium partis deceptæ rescindi possunt*, ibid.
- ARTICULUS III. *An valeant Contractus ex metu facti*, 214
- CONCLUSIO I. *Metus gravis ab agente intrinseco vel extrinseco naturali incussus, non irritat Contractus, vota, promissiones; modò, quod hîc semper supponimus, rationis usum non pervertat*, ibid.
- CONCLUSIO II. *Metus gravis ab agente extrinseco libero injustè incussus, non irritat contractum*, 215
- CONCLUSIO III. *Metus injustè incussus, sed non ordinatus ad extorquendum consensum in contractum, non invalidat contractum hunc, saltè si non fiat cum eo qui metum incussit*, ibid.
- CONCLUSIO IV. *Metus quilibet injustè incussus, invalidat contractum cum injusto vexatore initum, si tantum habet pro objecto liberationem ab injustâ ejus vexatione*, 216
- CAPUT IV. *Quam & quando contractus obligationem pariat*, 219
- ARTICULUS I. *An obligent contractus quibus desunt solemnitates positivis legibus imperatæ*, 220
- CONCLUSIO. *Contractus quibus desunt conditiones*
- a vj

xij **INDEX TRACTATUUM** 1

primi generis, irriti sunt, etiam in foro conscientiae: secus si desint solum conditiones secundi generis, 221

ARTICULUS II. *An contractus de se minus validi juramento confirmantur,* 222

CONCLUSIO I. *Juramentum contractui superveniens, obligat, sive contractum confirmet, sive non, quando servari potest sine peccato, aut praejudicio alterius: secus si servari non possit sine peccato gravi aut levi jurantis,* 223

CONCLUSIO II. *Contractus vim, dolum aliamve injuriam continens ex parte illius cui juratur, non ita firmatur juramento, ut rescindi non possit,* 224

CONCLUSIO III. *Qui juravit se aliquid daturum, & juramenti sui dispensationem petiturum non esse, aut se rem datam repetiturum non esse, tenetur huic juramento stare,* 225

CONCLUSIO IV. *Si contractus ex naturâ suâ irritus sit, non firmatur juramento; sed validum est juramentum si sit de re licitâ,* 227

CONCLUSIO V. *Si contractus jure solum positivo irritus sit, firmatur juramento, cum non est irritus nisi in gratiam boni privati; non firmatur verò, cum lex eum irritavit immediate propter bonum commune,* *ibid.*

ARTICULUS III. *De obligatione contractus conditionati,* 228

CONCLUSIO I. *Contractus sub conditione de praesenti aut praeterito, hic & nunc validus est aut invalidus, prout conditio hic & nunc posita est, vel non,* 229

CONCLUSIO II. *Neque etiam suspenditur contractus, si conditio sit de re necessariâ futurâ,* *ibid.*

CONCLUSIO III. *Si conditio sit de futuro contingenti, contractus executio suspenditur usque ad eventum illius,* *ibid.*

CONCLUSIO IV. *Statim ac posita est conditio, contractus de conditionato transit in absolutum sine novo consensu,* 230

ET QUÆSTIONUM. xiiij

CONCLUSIO V. *Contractus sub conditione impossibili aut turpi initus, jure naturali invalidus est,* 231

PARS SECUNDA. *De contractibus in specie,* 235

CAPUT I. *De Venditione & Emptione,* ibid.

ARTICULUS I. *Quid venditio; qui & à quo perficiatur,* ibid.

ARTICULUS II. *De re vendibili,* 238

ARTICULUS III. *De Pretio,* 241

CONCLUSIO I. *Si nullum sit pretium legale, res vendi debet juxta pretium naturale; qui aliter fecerit, tenetur ad restituendum,* 242

CONCLUSIO II. *Si quod sit pretium legale, merces juxta illud & non aliter vendi debent,* 246

ARTICULUS IV. *Ad quem pertineant fructus & periculum rei venditæ,* 250

CONCLUSIO I. *Res vendita, etiam ante traditionem, perit emptori, si sit determinata in individuo, seu in specie, ut hæc domus, aut si quoad corpus vendita sit; modò tamen perfecta & absoluta sit venditio, nec venditor sit in culpa vel morâ,* 253

CONCLUSIO II. *Res indeterminata, vel determinata quidem, sed vendita quoad mensuram, & non quoad corpus, perit venditori, quandiu non mensurata: idem dicendum de re nondum numeratâ aut ponderatâ,* 254

ARTICULUS V. *De obligationibus Venditoris & Emptoris,* 255

SECTIO I. *De traditione & eviczione rei,* 256

CONCLUSIO I. *Res multis successivè vendita, & nulli tradita ei est tradenda qui prior emit,* ibid.

CONCLUSIO II. *Ejus est res vendita, cui tradita est, sive sit prior, sive posterior,* 257

SECTIO II. *An teneatur Venditor defectus aperire,* 259

CONCLUSIO I. *Vitium occultum debet à Venditore etiam non rogato manifestari, si rem emptori pe-*

xiv INDEX TRACTATUUM

riculosam faciat aut noxiam, aut inutilem ad effectum propter quem emitur, 259

CONCLUSIO II. *Si vitium rei non reddat rem noxiam, nec periculosam, nec notabiliter minus utilem quam emptor rationabiliter exoptet, non tenetur Venditor vitium ejus etiam occultum aperire, nisi interrogetur: debet tamen minuere pretium pro ratione vitii, 261*

CONCLUSIO III. *Si vitium rei manifestum sit, & facile animadverti queat, Venditor, si non interrogetur, non tenetur ad ejus manifestationem, maxime dum Emptor scientiæ suæ fidens nihilque de rei qualitate interrogans, ex mercibus sibi oblatis eam eligit quæ sibi placuerit magis, 262*

CONCLUSIO IV. *Si Venditor bonâ fide vendat ut integram, rem cujus vitium ignorat, non peccat; debet tamen re cognitâ rescindere contractum, vel Emptori excessum pretii refundere, 263*

ARTICULUS VI. *De divisione Emptionis & Venditionis, & præcipuis ejusdem speciebus, 264*

SECTIO I. *De Venditione & Emptione cum pacto factis, ibid.*

CONCLUSIO I. *Contractus cum pacto retrovenditionis in favorem solius Venditoris, licitus est, si adsint conditiones necessariae, 265*

CONCLUSIO II. *Contractus Venditionis cum pacto redimendi in favorem solius emptoris, in praxi tutus non est; sed procul amandari debet, 267*

SECTIO II. *De Negotiatione, 272*

CONCLUSIO. *Negotiatio per se nec mala est, nec prohibita, ibid.*

SECTIO III. *De Venditione facta creditò, vel anticipatâ solutione; item de emptione chirographorum, 274*

CONCLUSIO I. *Non licet creditò vendere supra latitudinem pretii naturalis aut legalis, ibid.*

CONCLUSIO II. *Non licet infra pretium vel legitimum vel naturale emere propter anticipatam solutionem, 275*

ET QUESTIONUM. xv

SECTIO IV. *De venditione per proxenetas, & eâ quæ fit acceptâ arrhâ,* 279

SECTIO V. *De Monopolio,* 282

CONCLUSIO I. *Peccant contra justitiam, qui vi vel fraude impediunt nè alii merces suas in civitatem invehant, unde tenentur ad restituendum, tum civibus qui carius emere coacti sunt, ob majorem mercium inopiam; tum mercatoribus quos ab introducendis mercibus suis prohibuerunt,* 283

CONCLUSIO II. *Peccant contra justitiam mercatores qui conveniunt de non vendendo nisi supra pretium rigorosum, aut non nisi pretio rigoroso,* ibid.

CONCLUSIO III. *Quando unus vel pauci merces omnes congerunt ut eas aucto pretio vendant, peccant contra justitiam, & restituere tenentur,* 285

CONCLUSIO IV. *Qui merces suas supprimunt ut inde earum pretium augeatur, peccant contra justitiam,* ibid.

CAPUT II. *De Mutuo,* 286

CAPUT III. *De Usurâ,* 290

ARTICULUS I. *Quid sit usura, quotuplex, an vetita,* 291

CONCLUSIO. *Legitima est allata usuræ definitio,* 292

CONCLUSIO I. *Usura jure divino tam novo quàm veteri prohibita est,* 295

CONCLUSIO II. *Usura prohibita est jure Canonico, Cæsareo & Gallico,* 298

CONCLUSIO III. *Usura jure etiam naturali prohibita est,* 299

ARTICULUS II. *Quibus ex titulis possit aliquid exigi supra sortem,* 305

CONCLUSIO I. *Labor in numerandâ pecuniâ non est sufficiens titulus aliquid supra sortem recipiendi,* ibid.

CONCLUSIO II. *Carentia pecuniæ non est ratio sufficiens ad exigendum aliquid supra capitale,* 306

CONCLUSIO III. *Obligatio non repetendi sortem ante certum tempus, non est legitimus aliquid supra eandem sortem recipiendi titulus,* ibid.

- SECTIO I.** *Utrum ratione periculi liceat aliquid supra sortem accipere*, 308
- CONCLUSIO I.** *Non licet aliquid supra sortem accipere ratione periculi quod in omni mutuo secundum se spectato reperitur*, 309
- CONCLUSIO II.** *Non licet etiam aliquid ultra sortem recipere propter periculum quod reperitur in mutuo spectato secundum finem ad quem fuit à Deo ordinatum*, 310
- CONCLUSIO III.** *Si mutuans in se sortis periculum recipiat, potest in titulo aliquid supra sortem recipere*, ibid.
- CONCLUSIO IV.** *Non licet sub prætextu periculi cujuscunque aliquid supra sortem accipere*, 313
- SECTIO II.** *An aliquid supra sortem accipi possit ratione lucri cessantis, damni emergentis, &c.* 315
- CONCLUSIO.** *Licet mutuanti aliquid ultra sortem exigere; tum propter damnum emergens, tum propter lucrum cessans, modò servantur aliquæ conditiones*, ibid.
- ARTICULUS III.** *De pactis quæ mutuo addita usuram parere possunt*, 322
- ARTICULUS IV.** *De iis quæ ratione lucri usurarii ad restituendum tenentur*, 327
- CONCLUSIO I.** *Usurarius realis tenetur restituere*, ibid.
- CONCLUSIO II.** *Usurarius mentalis, seu, ut hîc intelligimus, qui sine ullo pacto etiam implicito aliquid supra sortem recipit, tenetur ad restituendum*, 328
- CONCLUSIO III.** *Qui bonâ fide contractum usurarium fecit, alium etiam magis lucrativum facturum si prioris injustitiam cognovisset, tenetur ad restitutionem auctarii percepti*, 329
- CONCLUSIO IV.** *Tutores restituere debent id quod ex pupillorum denariis usurariè comparaverunt*, ibid.
- CONCLUSIO V.** *Hæres usurarii restituere tenetur*, 330

xvij

ET QUÆSTIONUM.

- CONCLUSIO VI. *Hæredes tenentur in solidum ad restitutionem debitorum quæ ex contractu proveniunt, si sint hypothecariæ; non tenentur verò, nisi pro parte, si sint personalia,* 331
- CONCLUSIO VII. *Cum debita ex delicto prodeunt, ut usuræ, hæredes ad eorum solutionem in solidum non tenentur, nisi vel delicto cooperati sint, vel à parte læsâ facta sit contra defunctum litis contestatio ante mortem ejus,* 332
- CONCLUSIO VIII. *Qui cooperantur ad usuras, ad restituendum tenentur, sicut & ii qui furto coo-
perantur,* 333
- ARTICULUS V. *De pœnis Usurarium,* 334
- APPENDIX. *De Montibus pietatis,* 337
- CONCLUSIO. *Montes pietatis sub assignatis conditionibus factis liciti sunt,* 338
- CAPUT IV. *De contractu Societatis,* 339
- ARTICULUS I. *De tribus Contractibus,* 341
- CONCLUSIO I. *Tres Contractus inter socios facti, simul aut successive, prorsus sunt illiciti,* 342
- CONCLUSIO II. *Licitus est Contractus societatis cum affecuatione capitalis, si lucrum non vendatur, vel cum venditione lucri, si non affecuetur capitale,* 348
- ARTICULUS II. *De Societate animalium,* 351
- CAPUT V. *De Cambio,* 353
- CONCLUSIO I. *Cambium per se licitum est, servatis servandis,* 354
- CONCLUSIO II. *Cambium siccum illicitum est,* 355
- CONCLUSIO III. *Cambium temporale, sive Lugduni, sive alibi exerceatur, est usurarium,* 356
- CAPUT VI. *De Censibus,* 357
- CONCLUSIO I. *Census realis est licitus: licitus quoque est census personalis in locis in quibus non viget S. Pii V. Constitutio,* 359
- CONCLUSIO II. *Census perpetuus sive irredimibilis licitus est jure naturali,* 362
- CONCLUSIO III. *Census redimibilis ad nutum venditoris, prout in Gallia constituitur, est licitus,*

xvlij	INDEX TRACTATUUM	
CAPUT VII.	<i>De Locatione, Conductione, Depo- sito, &c.</i>	363
CAPUT VIII.	<i>De Fidejussione, Affecuratione, Pignore, Hypothecâ, Transactione,</i>	368
CAPUT IX.	<i>De Ludo, Sponsione, & Loteriâ,</i>	374
CAPUT X.	<i>De Promissione,</i>	380
CAPUT XI.	<i>De Donatione,</i>	385
CAPUT ULTIMUM.	<i>De ultimis Voluntatibus,</i>	394
ARTICULUS UNICUS.	<i>De Codicillis, Legatis, & Fideicommissis,</i>	398

TRACTATUS DE VIRTUTE RELIGIONIS.

PRIMA PARS.	<i>De Religione secundum se spectatâ,</i>	401
CAPUT I.	<i>De essentiâ & objecto Religionis,</i>	ibid.
CONCLUSIO I.	<i>Deus est objectum cui Religionis,</i>	403
CONCLUSIO II.	<i>Objectum materiale Religionis sunt actus omnes honesti, quibus debitus Deo honos exhiberi potest,</i>	ibid.
CONCLUSIO III.	<i>Objectum formale Religionis est specialis illa honestas, quæ est in cultu divino, seu est ipse Dei cultus, prout excellentiæ divinæ & nostræ submissionis signum est,</i>	ibid.
CONCLUSIO IV.	<i>Religio non est virtus theologica,</i>	404
CAPUT II.	<i>De affectionibus & actibus Religionis,</i>	407
CONCLUSIO I.	<i>Religio virtutibus theologicis est dig- nitate inferior,</i>	ibid.
CONCLUSIO II.	<i>Religio primum morales inter vir- tutes locum tenet, estque ceteris præstantior,</i>	ibid.
CONCLUSIO III.	<i>Religio una est specie virtus,</i>	408
PARS SECUNDA.	<i>De actibus Religionis in specie,</i>	409
CAPUT I.	<i>De Adoratione & devotione,</i>	410

ET QUÆSTIONUM. xix

CAPUT III. *De Oratione*, 412

ARTICULUS I. *De essentiâ, divisione & necessitate Orationis*, 413

CONCLUSIO I. *Oratio necessaria est ad salutem, tum necessitate præcepti; tum etiam, saltèm communiter, necessitate medii*, 414

CONCLUSIO II. *Oratio mentalis, sive meditatio, videtur etiam omnibus Fidelibus necessaria*, 418

ARTICULUS II. *An & quâ conditione efficax sit Oratio*, 421

CONCLUSIO. *Oratio, si omni ex parte talis sit, qualis esse debet, triplicem habet efficaciam, merendi scilicet, satisfaciendi & impetrandi*, ibid.

ARTICULUS III. *An Deus solus debeat orari*, 428

CONCLUSIO I. *Solus Deus orari debet, ut principalis causa bonorum omnium, gratiæ præsertim & gloriæ, quæ in oratione petuntur*, ibid.

CONCLUSIO II. *Soli Deo ea impendi debet oratio quæ cultum patriæ continet*, ibid.

CONCLUSIO III. *Licitum est homines etiam dum vivunt orare ut pro nobis precentur*, ibid.

CONCLUSIO IV. *Rectè & utiliter invocantur Sancti, qui cum Christo in cælis regnant*, ibid.

ARTICULUS IV. *Qui orare possint*, 431

CONCLUSIO. *Impii & peccatores sæpius orant utiliter; nec proinde oratio impiorum novum est peccatum*, 432

ARTICULUS V. *Quid orandum sit*, 436

CONCLUSIO I. *Bona quibus abuti possumus, non sunt absolutè petenda, sed conditionatè tantum*, 437

CONCLUSIO II. *Bona quibus abuti non possumus; ut charitas & beatitudo, petenda sunt absolutè & determinatè*, 438

ARTICULUS VI. *Pro quibus orandum*, 443

CONCLUSIO I. *Orandum est pro viatoribus omnibus, sive iusti sint, sive iniusti; sive amici, sive inimici; sive fideles, sive non*, ibid.

CONCLUSIO II. *Neque pro Beatis qui sunt in cælo, neque pro iis qui in inferno sepulti sunt, orare licitum est*, 445

xx INDEX TRACTATUUM

CONCLUSIO III. <i>Orandum est pro fidelibus in caritate defunctis, quibus aliquid expiandum superest,</i>	448
CAPUT III. <i>De Horis canonicis,</i>	450
ARTICULUS I. <i>Quid sint Horæ canonicæ, & qui ad eas teneantur,</i>	451
CONCLUSIO I. <i>Clerici omnes in sacris constituti, etiam si Beneficarii non sint, sub mortali tenentur ad Officii recitationem, etiam extra Chorum,</i>	454
CONCLUSIO II. <i>Beneficarii ad Officii divini recitationem tenentur,</i>	455
ARTICULUS II. <i>Quâ formâ recitandum sit Officium,</i>	459
ARTICULUS III. <i>Quo tempore & ordine recitandum sit Officium,</i>	465
ARTICULUS IV. <i>Quomodo recitari debeat Officium divinum,</i>	473
ARTICULUS V. <i>De Officii recitatione in Choro,</i>	486
CONCLUSIO I. <i>Canonici alique Choro addicti, qui Officio non intersunt, nisi materiæ levitas excuset, graviter peccant, & ad restituendum tenentur, ib.</i>	
CONCLUSIO II. <i>Non sufficit ut Canonici modeste, assidue Choro assistant; sed & est necessarium ut psallant quantum possunt; & nisi faciant, ad restituendum obligantur,</i>	491
ARTICULUS VI. <i>De causis ab Officii recitatione excusantibus,</i>	493
ARTICULUS VII. <i>Ad quid teneantur qui Officium omiserunt,</i>	496
CAPUT IV. <i>De Juramento,</i>	500
ARTICULUS I. <i>De essentiâ & divisione Juramenti,</i>	ibid.
ARTICULUS II. <i>De Juramenti usu,</i>	505
CONCLUSIO. <i>Juramento uti licet, si adsint requisitæ conditiones,</i>	ibid.
ARTICULUS III. <i>De conditionibus ad licitè jurandum requisitis, ubi de peccatis in Juramento contingentibus,</i>	510
§. I. CONCLUSIO I. <i>Juramentum solo judicii de-</i>	

ET QUÆSTIONUM. xxj

fectu vitiosum, non est nisi veniale peccatum, modò absit contemptus, scandalumve, & periculum jurandi falsum, 512

CONCLUSIO II. *Juramentum cui deest justitia, seu quod fit de re malâ & illicitâ, sæpissimè est peccatum mortale,* 514

CONCLUSIO III. *Juramentum assertorium cui deest veritas; id est, perjurium propriè sumptum, semper & in omni materiâ est peccatum mortale, nisi excuset inadvertentia,* 516

CONCLUSIO IV. *Perjurium promissorium est vulgò peccatum mortale; sive absit intentio jurandi, dum exteriùs profertur juramentum: sive jurans non habeat actu intentionem implendi id quod promittit: sive intentionem quidem hanc habeat de factò, sed eam postea mutatâ voluntate implere nolit, etiam in materia levi,* 517

§. II. CONCLUSIO I. *Non potest privatâ autoritate exigi juramentum ab eo qui certò vel probabiliter creditur perjuratorus,* 521

CONCLUSIO II. *Si aliquis exigit juramentum tanquam persona publica, secundum quod exigit ordo juris ad petitionem alterius, non videtur esse in culpa; si ipse juramentum exigit, sive sciat eum falsum jurare, sive verum; quia non videtur ille exigere, sed ille ad cujus instantiam exigit; & is proinde solus peccat,* 522

ARTICULUS IV. *De Juramento cum amphibologiâ & restrictione,* 523

CONCLUSIO I. *Usus restrictionum purè mentalium semper & pro quocumque casu est illicitus, sive in judicio, sive extra; & qui iis utitur cum juramento, perjurii reus est,* ibid.

ARTICULUS V. *De causis & obligatione Juramenti,* 531

CONCLUSIO I. *In Juramento per se stante unica solum reperitur obligatio; in confirmatorio autem duplex, aut triplex,* 532

CONCLUSIO II. *Juramentum de re bonâ obligat:*

xxij. INDEX TRACTATUUM

*secus si sit de re malâ, vel indifferenti ; nisi hæc
vergat in commodum tertii,* 532

CONCLUSIO III. *Juramentum non obligat, si fiat
ex errore vel dolo circa rei substantiam,* 535

CONCLUSIO IV. *Juramentum finè intentione juran-
di non obligat per se ; obligat verò si adsit inten-
tio jurandi, quamvis absit intentio se obligandi,
vel implendi id quod juratum est,* ibid.

CONCLUSIO V. *Aliqua juramenti obligatio transfit,
ad hæredes, aliqua non transfit,* 537

ARTICULUS VI. *De juramenti promissorii interpre-
tatione,* 538

ARTICULUS VII. *De causis quæ juramenti obliga-
tionem impediunt vel tollunt,* 540

CAPUT V. *De Voto,* 545

ARTICULUS I. *Quid sit votum & quotuplex,* ibid.

ARTICULUS II. *De causâ materiali & efficiente
Voti,* 549

CONCLUSIO I. *Omnis & solus homo rationis com-
pos vovere potest,* 555

CONCLUSIO II. *Omnia omninò vota simplicia,
etiam de amplectenda Religione, ab iis emissâ
qui ratione utuntur ; sive aliis subditi sint sive
non, videntur esse de se valida,* ibid.

ARTICULUS III. *An votum sit opus bonum, meri-
torium & obligatorium,* 557

CONCLUSIO I. *Votum actus est honestus, & Legis
Evangelicæ statui conveniens,* ibid.

CONCLUSIO II. *Opus quod fit ex voto, melius est
eo quod fit sinè voto, & magis meritorium,* 558

CONCLUSIO III. *Hæreticum est asserere votum non
obligare,* 559

CONCLUSIO IV. *Votum obligat graviter in materiâ
gravi, leviter in levi,* ibid.

CONCLUSIO V. *Votum emissum ex gravi metu ad
idem extorquendum injustè incusso, non obligat,* 561

CONCLUSIO VI. *Votum de quo legitime dubitatur
an emissum fuerit, impleri debet,* 562

ET QUÆSTIONUM. xxlij

ARTICULUS IV. *Quando, & per quos debeat Votum adimpleri,* 567

ARTICULUS V. *Quotuplici modo tollatur obligatio Voti,* 571

SECTIO I. *De commutatione Voti,* 573

SECTIO II. *De dispensatione Voti,* 577

SECTIO III. *De irrotatione Voti,* 583

§. I. CONCLUSIO I. *Pater omnia prorsus filiorum impuberum vota, etiam de amplectendâ Religione, etiam de peculio castrensi, &c. irritare potest,* 584

CONCLUSIO II. *Parentes non possunt personalia puberum, etiam sub patriâ potestate existentium vota irritare, nisi paternæ potestati præjudicent, seu domûs regimen impendant,* 585

CONCLUSIO III. *Omnia prorsus Religiosorum vota ab eorum Superioribus irritari possunt, si sint, ut esse solent, in materiâ superioribus subjectâ,* 586

§. II. CONCLUSIO I. *Neuter conjux potest irritare alterius vota quæ non sunt in ipsius aut familiæ præjudicium: putâ neuter impedire potest quin alter voveat castitatem post mortem alterius servandam, elemosynas de bonis sibi propriis, &c.* 587

CONCLUSIO II. *Potest uxor irritare vota mariti quæ sibi vel familiæ bono præjudicant, putâ votum de gestando habitu Religioso, de servandâ castitate omnimodâ. Idem de marito dicendum; qui tamen utpotè mulieris caput, plura potest quàm uxor, v. g. longiores peregrinationes vovere,* 588

CONCLUSIO III. *Neuter conjux omnimodam continentiam, vi cujus scilicet nequidem debitum reddat, vovere validè potest absque alterius consensu,* ibid.

CONCLUSIO IV. *Emissum ab alterutro votum de non petendo debito conjugali, validum est: illicitum tamen, præsertim si fiat à viro,* ibid.

CONCLUSIO V. *Votum castitatis quod ab uno conjugum emissum est, ab alio irritari nequit,* 589

PARS TERTIA. *De vitiis Religioni oppositis,* 592

xxiv INDEX TRACTATUUM

CAPUT I. De Blasphemiâ, Tentatione Dei, &c.	593
CAPUT II. De Superstitione,	597
<i>Idololatria,</i>	598
<i>Divinatio,</i>	ibid.
<i>Observantia vana,</i>	600
<i>Magia,</i>	602
<i>Maleficium,</i>	603

TRACTATUS DE BENEFICIIS ET SIMONIA.

PARS PRIMA. De Beneficiis,	608
CAPUT I. De essentia & divisione Beneficii,	ibid.
CAPUT II. De modis acquirendi Beneficii,	611
CONCLUSIO I. Qui Beneficium etiam simplex confert indigno, eumque præsentat, aut eligit, peccat mortaliter,	615
CONCLUSIO II. Ex communi sententia peccat mortaliter quò omisso digniore præsentat, eligit, proponit dignum ad Beneficium annexam habens animarum curam, vel jurisdictionem, vel magni momenti functionem, ut docendi, prædicandi; vel superioritatem alicujus Communitatis,	616
CAPUT III. De qualitatibus ad obtinenda ritè Beneficia necessariis,	620
CAPUT IV. De Beneficiorum vacatione, resignatione, &c.	623
PARS SECUNDA. De Simonia,	630
CAPUT I. Quid & quotuplex sit Simonia,	ibid.
CAPUT II. Quale peccatum Simonia & qui committatur,	638
CONCLUSIO I. Simonia peccatum est inter gravia gravissimum,	ibid.
CONCLUSIO II. Ut quis Simonia reus sit, non requiritur ut det aut accipiat temporale tanquam pretium rei spiritualis, sed sufficit ut det temporale tanquam motivum ejus obtinendæ,	639
CAPUT III. De causis Simonia,	642

ARTICULUS

ET QUESTIONUM. xxv

ARTICULUS I. *De materiâ proximâ Simonix, ubi de causis à Simonid excusantibus,* 644

ARTICULUS II. *De munere simoniaco,* 649

ARTICULUS III. *De materiâ spiritali simoniæ,* 653

SECTIO I. *De Simonid in Sacramentis & Sacramentalibus,* 654

CONCLUSIO I. *Accipere aliquid pro Sacramentis prout constant ex materiâ & formâ, vera est simonia,* ibid.

CONCLUSIO II. *Non est simoniacum vendere id quod in Sacramentis materiæ remotæ locum habere debet,* ibid.

CONCLUSIO III. *Nihil accipi potest pro materiâ proximâ Sacramentorum,* 659

SECTIO II. *De Simonid in collatione & exercitio Ordinum,* 657

SECTIO III. *De Simonid in ingressu Religionis,* 660

CONCLUSIO I. *Nihil temporale exigi potest pro ingressu Religionis in ordine ad vestitionem aut professionem, siue simoniâ jure naturali prohibitâ,* 662

CONCLUSIO II. *Licet tamen aliquid in ingressu aut professione exigere ratione sustentationis: 1º. si Monasterium sit verè egenum; 2º. si adsit legitima intentio; 3º. si non plus exigatur quàm ad competentem Religiosi sustentationem necessarium sit,* ib.

SECTIO IV. *De Simonid in Beneficiis, permutationibus,* 663

CONCLUSIO I. *Beneficia, etiam ratione temporalis emolumenti spectatâ, sunt materiâ Simonix; unde simoniaci sunt qui pro adipiscendo, vel conferendo Beneficio dant aliquid temporale,* ibid.

CONCLUSIO II. *Permutare Beneficium cum alio, si fiat propriâ autoritate, simoniacum est simoniâ jure ecclesiastico prohibitâ,* ibid.

CONCLUSIO III. *Pensio Clericalis est materiâ simoniæ,* 664

CONCLUSIO IV. *Resignatio Beneficii pura, in manibus Episcopi facta, legitima est: si verò non sit* 664
Moral. Tom. III. b

xxv) INDEX TRACTATUUM, &c.

*pura & simplex, & fiat coram Parocho inferiore
Papæ, simoniam continet, ratione pacti quod in
spiritualibus prohibitum est,* 665.

CONCLUSIO V. *Simoniaca est omnis transactio quæ
remittitur vel retinetur spirituale pro temporali,*
666

CAPUT IV. *De canonicis Simoniacorum pænis,*
667

ARTICULUS I. *De pænis contra simoniam in Ordine
& ingressu Religionis,* 668.

ARTICULUS II. *De pænis contra simoniam in Bene-
ficiis, & earum relaxatione,* 670

ARTICULUS III. *De obligatione restituendi accepta
simoniacè,* 675

CONCLUSIO I. *Qui pretium pro re spirituali jam
datâ accepit, illud restituere tenetur,* ibid.

CONCLUSIO II. *Res spiritualis simoniacè accepta,
non est obnoxia restitutioni jure canonico ante
sententiam Judicis, exceptis Beneficiis & rebus
ecclesiasticis,* 676

CONCLUSIO III. *Probabilis & fundata videtur opi-
nio, quæ docet eos qui per simoniam mentalem sine
aliâ injustitiâ, consecuti sunt rem spirituales,
v. g. Beneficia, non teneri ad restituendum,* 679

FINIS INDICIS.

APPROBATIO.

JESU Illustrissimi Galliarum Cancellarii, legi Tractatus
quatuor; primum de *Justitiâ & Jure*; secundum, de *Con-
tractibus*; tertium, de *Virtute Religionis*; quartum de *Be-
neficiis & Simonid*; omnes quidem juxta meliores methodi
analytica formas elaboratos; hoc est, ita ut nihil redundet
aut desideretur. Omnia aliunde tam recto ordine, tam accu-
ratè ac sagaciter disposita & exposita mihi visa sunt, ut asse-
rere aulam Lectorem qui in legenda temporis parcere voluit,
nonnullè cognitum. Autorem, cum ad comperti suo laborando
minimè pepercidit, Die 10. Junii 1744.

LESGNEUR, Doctor Sorbonicus,

P R I V I L E G E D U R O I .

OUIS par la grace de Dieu , Roi de France & de Navarre : A nos amis & fœux Conseillers les Gens tenant nos
 s de Parlement , Maîtres des Requêtes ordinaires de no-
 tôtel , Grand-Conseil , Prévôt de Paris , Baillifs , Séné-
 x , leurs Lieutenans Civils & autres nos Justiciers qu'il ap-
 endra , SALUT. Notre amé le Sieur COLLET Nous a fait
 ser qu'il désireroit faire réimprimer & donner au Public
 ivre qui a pour titre , *Institutiones Theologicae ad Morales*
Scholasticae , ad usum Seminariorum , s'il Nous plaisoit
 corder nos Lettres de Privilège pour ce nécessaires : A ces
 es , voulant favorablement traiter l'Exposant , nous lui
 us permis & permettons par ces Présentes , de faire réim-
 ier ledit Livre autant de fois que bon lui semblera , & de
 ire vendre & débiter par tout notre Royaume , pendant
 us de dix années consécutives , à compter du jour de la
 des Présentes : Faisons défenses à tous Imprimeurs , Li-
 res & autres personnes de quelque qualité & condition
 lles soient , d'en introduire de réimpression étrangere dans
 un lieu de notre obéissance : comme aussi de réimprimer ou
 réimprimer , vendre , faire vendre , débiter ni contrefaire
 : Livre , ni d'en faire aucun Extrait , sous quelque prétexte
 ce puisse être , sans la permission expresse & par écrit dudit
 ant ; ou de ceux qui auront droit de lui , à peine de con-
 tion des Exemplaires contrefaits , de trois mille livres
 ende contre chacun des contrevenans , dont un tiers à
 s , un tiers à l'Hôtel-Dieu de Paris , & l'autre tiers audit
 ant , ou à celui qui aura droit de lui , & de tous dé-
 , dommages & intérêts ; à la charge que ces Présentes se-
 enrégistrées tout au long sur le Registre de la Communauté
 imprimeurs & Libraires de Paris , dans trois mois de la
 d'icelles ; que la réimpression dudit Livre sera faite dans
 e Royaume , & non ailleurs , en bon papier & beaux ca-
 res , conformément à la feuille imprimée attachée pour
 ele sous le contre-scel des Présentes ; que l'Impétrant se
 ornera en tout aux Réglemens de la Librairie , & notam-
 : à celui du 10. Avril 1715 ; qu'avant de l'exposer en ven-
 l'imprimé qui aura servi de copie à la réimpression dudit
 s , sera remis dans le même état où l'approbation y aura
 donnée , es mains de notre très-cher & féal Chevalier
 icel de France , le Sieur DELAMOIGNON , & qu'il en
 ensuite remis deux Exemplaires dans notre Bibliothèque ,
 ique , un dans celle de notre Château du Louvre , un
 celle du Sieur DELAMOIGNON , & un dans celle de notre
 cher & féal Chevalier Vice-Chancelier & Garde des Sceaux
 ance , le Sieur de MAUREN : le tout à peine de nullité des
 ves ; du contenu desquelles Vous mandons & enjoignons

de faire jouir ledit Exposé & ses ayant cause, pleinement & paisiblement, sans souffrir qu'il leur soit fait aucun trouble ou empêchement : Voulons que la copie des Présentes, qui sera imprimée tout au long au commencement ou à la fin dudit Livre, soit tenue pour dûment signifiée, & qu'aux copies collationnées par l'un de nos amés & teaux Conseillers Secrétaires, soit ajoutée comme à l'Original : Commançons au premier notre Huissier ou Sergent sur ce requis, de faire pour l'exécution d'icelles tous Actes requis & nécessaires, sans demander autre permission, & nonobstant clameur de Haro, Chartre Normande & Lettres à ce contraires ; Car tel est notre plaisir. Donné à Paris, le quinziesme jour du mois de Février, l'an de grace 1764 & de notre Regne le quarante neuvieme. Par le Roi en son Conseil.

Signé LEBEGUE.

Registré sur le Registre XVI de la Chambre Royale & Syndicale des Libraires & Imprimeurs de Paris, N^o. 1112. fol. 79. conformément au Règlement de 1722. qui fait défenses, art. 41. à tous es personnes, de quelques qualités & conditions qu'elles soient, autres que les Libraires & Imprimeurs, de vendre, débiter, faire afficher aucuns Livres pour les vendre en leurs noms, soit qu'ils s'en disent les Auteurs ou autrement ; & à la charge de fournir à la susdite Chambre neuf Exemplaires prescrits par l'art. 108. du même Règlement. A Paris, ce premier Mars 1764.

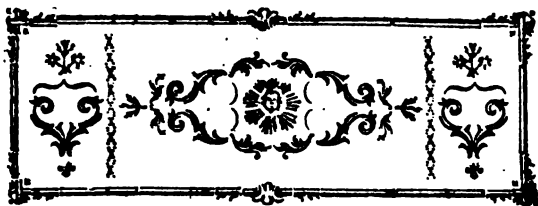
Signé LIBRETON, Syndic.

JE soussigné Pierre Collet, Prêtre de la Congrégation de la Mission, & Docteur en Théologie, ai cédé pour toujours à M. Jean-Marie Bruyset Imprimeur-Libraire à Lyon, & à ses ayant cause, le Privilège qu'il a plu à Sa Majesté de m'accorder le 15 Février 1764, pour mon Ouvrage, intitulé ; *Institutiones Theologicae tam Morales quam Scholasticae, ad usum Seminariorum*. &c. pour en jouir lui & ses ayant cause, comme de chose à lui appartenante, selon les conditions dont nous sommes convenus. Fait à Paris, le 28 Mars 1764.

Signé COLLET.

Registré la Cession ci-jointe sur le Registre XVI de la Chambre Royale & Syndicale des Libraires & Imprimeurs de Paris, N^o. 164. fol. 94. conformément aux anciens Règlements, confirmés par celui du 28 Février 1723. A Paris, ce 16 Avril 1764.

Signé LIBRETON, Syndic.



TRACTATUS DE JUSTITIA ET JURE.

IN hoc summi momenti Tractatu dicemus *S. Thom.*
1^o. de Justitiâ ; 2^o. de Jure ; 3^o. de *2. 2. q. 58.*
Restitutione in genere ; 4^o. de diversis
ejusdem speciebus.

CAPUT PRIMUM.

De Justitiâ.

Justitia quæ aliquando accipitur pro complexione omnium virtutum, ut Matth. 5. *Beati qui esuriunt & sitiunt justitiam*, sumitur in præsentī pro unâ è quatuor virtutibus cardinalibus, & definitur ab Ulpiano, Constans & perpetua voluntas jus suum unicuique tribuendi ; melius verò, Virtus moralis firmans voluntatem ad perpetuò reddendum alteri jus suum ad æqualitatem.

Dicitur 1^o. *Virtus*. Virtus enim est habitus naturæ modo & rationi consentaneus, hominemque & hominis opus bonum efficiens : Atqui justitia talis est habitus. Quod enim naturæ & rationi consentaneum magis, quàm ut homo alteri reddat quod eidem debet.

Moral. Tom. III.

Dicitur 2^o. *Virtus moralis*. Neque enim eſt theologica, cùm objectum ejus immediatum non ſit Deus, ſed jus alteri reddendum, adeoque creatur aliquid & finitum.

Dicitur 3^o. *Virtus inclinans ad reddendum alteri jus ſuum*, ſeu id quod alteri debitum eſt plus aut minus rigoroſè; debitum enim juſtitiae commutativae ſtrictius eſt quàm debitum juſtitiae legalis.

Dicitur 4^o. *ad aequalitatem*, quae quidem aequalitas eſt commenſuratio rei quae reddi debet, cum jure alterius. Et haec eſt cauſa cur juſtitia dicatur attingere medium rei, quod ſemper idem eſt reſpectu cujuſcumque perſonae, ſeu nobilis, ſeu plebeiae: aliae verò virtutes ſervant medium rationis, quod pro perſonarum diverſitate diverſum eſt; ſic temperantia infirmo aliter & ſano meſuram alimenterum determinat.

Juſtitia dividitur in *generalem*, quae etiam *publica* & *legalis* dicitur, & *particularem*.

Juſtitia generalis, eſt virtus firmans voluntatem privati ad tribuendum communitati id quod ei debitum eſt ratione juris quod habet communitas in perſonas privatas, earumque bona, quibus uti poteſt prout exigit Reipublicae utilitas. Hinc non deſunt caſus in quibus juſtitia legalis ad rationem juſtitiae ſtrictè ſumptae accedat, & verſetur circa debitum ſtrictè ſumptum. Sic communitas aut qui eidem praeeſt, habet verum jus ad exigenda à ſubditis ea quae ad Reipublicae bonum neceſſaria ſunt; adeò ut haec à ſubditis etiam invitis extorqueri poſſint; unde ſubditi in conſcientiâ tenentur ad haec ſubminiſtranda, prout diximus agendo de lege tributorum.

Juſtitia particularis, dividitur in *commutativam*, & *distributivam*. *Commutativa* definitur, Virtus firmans privatum ad reddendum alteri privato quod ei debitum eſt, ſervatâ aequalitate rei ad rem. *Distributiva* verò eſt Virtus firmiter inclinans communitatem, vel illum qui eam repræſentat ad ſervandam debitam proportionem inter ea quae distribuuntur.

CAP. I. De *Justitiâ*.

tar; & conditionem personarum quas distributio respicit. Hinc justitia commutativa servat proportionem arithmeticam, quæ ipsa est æqualitas rei ad rem: v. g. dati ad acceptum, mercedis ad laborem, rei restitutæ ad sublatam. Justitia verò distributiva servat proportionem geometricam, quæ est adæquatio proportionis rerum distribuendarum, cum proportionem conditionis personarum quibus eæ res distribui debent: ita ut in bonorum communium distributione tantò plus tribuatur uni præ altero, quantò major est dignitas aut meritum istius præ illo; unde si sex recipiat nummos qui dignus est ut duo, duodecim recipere debet qui dignus est ut quatuor. Contra verò in distributione onerum communium, si nummos centum contribuat qui viginti nummorum millia habet; quinquaginta tantum præbere debet, qui summam habet mediâ parte brevior.

Justitia commutativa est justitia propriè & strictè sumpta, ex cujus violatione sequitur obligatio restituendi. Aliter sentiendum de justitiâ distributivâ, quia jus membrorum communis quibus aliquid distribui debet, non est jus strictum, ut patet in Beneficiis vel Officiis secularibus, quæ à Superiore Ecclesiastico aut seculari ita distribui possunt, ut qui nullam vel levem eorum partem recipiunt, de ejusdem Superioris agendi ratione, tanquam strictè injustâ, conqueri non possint; qui enim alicui digno officium confert, non aufert alteri etiam digno quod suum est.

Certum est nihilominus Principem communis plerumque teneri ad restitutionem, non præcisè quia violat justitiam distributivam, sed quia eam lædendo, simul & commutativam lædit. Sic, quod summopere notandum est, ad restituendum tenentur, 1º. qui indignis officia conferunt; quia Respublica multum inde recipit detrimenti, quod quidem detrimentum avertere tenentur qui eidem Reipublicæ præsent; 2º. qui animo vindictæ, aut examinis defectu inter lances & ollas, ut *frequentiùs evenit*, variis oneri-

bus, putà militum hospitio annuis tributis, gallicè *la Taille*, privatos gravant, ut parentibus suis parcant, aut Magnatum favorem sibi concilient; 3°. qui in concursu minùs dignum præferunt digniori. Ex pacto enim quod intervenit in concursu, nascitur jus stricte sumptum in iis qui concurrunt; 4°. Parochi qui in distributione eleemosynarum singulis loci cujusquam pauperibus legatorum, devotum gregem, garrulum quandoque & inertem abundè reficiunt, dum pauperiores familiæ fame & inediâ consumptæ languent & tabescunt; 5°. Duces qui contra Regis intentionem, expugnatæ urbis spolia dividunt, absque ullo respectu ad eos qui acriter magis aut minùs decertavêre; 6°. qui Beneficia vel Bursas, in Seminariis aut Collegiis pro paupere quâdam familiâ fundatas, alienigenis conferunt, & sæpè non indigentibus.

Justitia vindicativa est virtus reddens malefactori pœnam culpæ ejus debitam & adæquatam. Hæc justitiæ species summoperè est necessaria, seu Principibus, ceterisque Superioribus, qui nisi eam servant, non rarò contrahunt obligationem restituendi; sive privatis qui plerumque quod amiserunt recuperare non valent, sive toti communitati, quæ gravia propter Judicis in puniendo negligentiam, pati potest detrimenta. Et verò non minùs tenetur Judex ad restituendum, cùm impunitos finit eos qui civium vitæ & bonis insidiantur, quàm ad id teneatur custos horti, qui accepto stipendio ut malas herbas auferat, iisdem bonum semen suffocari permittit: Atqui, &c.

Quæres an explicata hætenus justitiæ divisio legitima sit.

R. affirmat. quia totuplex est justitia, quotuplex est ordo in quo reddi potest alteri quod suum est: Atqui triplex est hujusmodi ordo in Republicâ; totius nimirum ad partes, ad quem respicit justitia distributiva, quæ partibus reddit quod ipsis debitum est, tùm in præmiis, tùm in pœnis; partium

CAP. II. De Jure.

ad totum pro quo assignatur justitia legalis per quam quælibet pars communi bono invigilat; partium denique ad se invicem, in quo fervatur justitia commutativa, quâ pars compati quod ejus est reddit; Ergo.

Ceteras quæstiones quæ hîc agitari solent circa justitiæ causas & partes, omittimus consultò, nè tritis adhærendo graviora prætermittere cogamur.

CAPUT SECUNDUM.

De Jure.

¶ Us prout præsentis est instituti, definiri potest;
¶ Legitima potestas disponendi de re tanquam nostrâ, per se efficiens ut nemo, nobis rationabiliter invitis, de eâdem re disponere possit.

Dicitur 1°. *potestas*, quæ est habitudo ad id circa quos jus habere dicimur. Ea verò vel concipitur per modum potentiæ activæ, ut cùm agitur de Jure quod habet Judex ad ferendam sententiam: vel per modum potentiæ passivæ, ut cùm dicitur filium habere jus ut nutriatur à patre: vel per modum potentiæ resistendi, quale est jus quo impedire potes nè alius ædificet in tali loco, nè altius ædificet, nè fenestram aperiât unde prospicere possit quid in areâ tuâ fiat.

Dicitur 2°. *legitima*, hoc est concessa à lege; sive naturali, uti est jus ad tuendam vitam; sive divinâ, uti est jus ad percipiendâ Ecclesiæ Sacramenta; sive demùm humanâ, uti est jus præscribendi jus hæreditarium, &c.

Dicitur 3°. *disponendi de re tanquam suâ*. Ubi nota 1°. rei nomen latè sumi pro eo omni quod utcumque ad nos pertinere potest, sive sit substantia ipsa boni, quo sensu filius habet jus in hæreditatem paternam: sive sit simplex rei usus, quomodo jus habet in *hortum*, qui ejus usum habet à proprietate

distinctum : sive sit mera functio , v. g. pronuntiandæ sententiæ , aut quasi functio , putâ jus retinendæ conditionis in quâ sumus : vel negatio functionis , ut non militandi , non solvendi tributi ad quod alii obligantur ; 2°. verbum *disponere* non id tantum respicere quod actu possidemus *possessione facti* , ut aiunt ; sed id etiam quod possidemus *possessione juris* , id est quod ut nobis jam debitum & obligatum prosequi possumus.

Dicitur 4°. *efficiens ut nemo* , &c. Si enim res verè mea sit , injuriam facit mihi , qui de ipsâ contra voluntatem meam , sine legitimâ causâ disponit.

Jus dividitur in *jus ad rem* & *jus in re*. Jus ad rem est jus quod quis habet ut res fiat sua ; & hoc jus non dat actionem in rem , sed in personam , à quâ res tradi debet. Jus in re illud est quod quis habet in re jam suâ & obtentâ ; & hoc jus dat actionem in rem quæ quodcumque transeat , repeti potest ab eo qui tale in ipso jus habet. Res enim transit cum onere suo ; rei verò onus est , ut ejus sit cui tradita est , aut à quo apprehensa fuit. In Beneficiis qui prior est *in datâ* , ut aiunt , censetur habere jus in re : unde præfertur ceteris prius provisionem atque etiam possessionem adeptis.

Ad jus ad rem refertur jus quod habes per electionem , postulationem , præsentationem ad Beneficium ; imò per collationem Beneficii ante acceptationem. Ad jus in re revocantur dominium rei , usus & usufructus , servitutes & alia de quibus seorsim dicendum.

ARTICULUS PRIMUS.

De Dominio.

DUæ erunt hujus Articuli Sectiones. Prima explicabit naturam , divisionem , subjectum & *objectum* dominii. Secunda varios acquirendi *dominii modos* expendet.

S E C T I O P R I M A.

De Dominii essentia , divisione , &c.

Dominium est jus disponendi de re vel ex toto ; vel ex parte. Unde dominium aliud est plenum , aliud non plenum.

Dominium plenum est jus disponendi de re , & commodis ejus , v. g. usu , usufructu , &c. unde continet proprietatem tum rei , tum commodorum ejus. Dominium non plenum est illud quo vel tantum rei proprietas habetur , vel ejus duntaxat usus aut usufructus ; hinc dominium non plenum subdividitur in *directum* & *utile*. Directum est illud quo habetur sola rei proprietas ; tale est dominium quod habet Dominus in agro quem tradidit ad emphyteusim. Dominium utile solam rei commoditatem & utilitatem complectitur : tale est quod habet emphyteuta in agro sibi ad emphyteusim tradito. Unde dominium plenum , prout directum & utile complectitur , definiri solet , Jus in re , extendens se ad omnem ejus usum , seu dispositionem , nisi lege prohibeatur.

Dicitur 1°. *Jus in re* , quæ vox excludit omnia jura ad rem , & habet locum generis : quia omne dominium est jus in re ; sed non è contra ; qui enim habet pignus vel usufructum rei , habet jus in re , non tamen dominium plenum.

Dicitur 2°. *extendens se ad omnem usum* , &c. quæ voces dominium plenum distinguunt ab alio quocumque : nam dominium directum , per se solum non extenditur ad usum aut usufructum : dominium verò utile , ipsam rei proprietatem non complectitur.

Dicitur 3°. *nisi lege prohibeatur* : quia qui habet dominium rei , non semper suâ in illam potestate uti potest , lege impediente. Sic pupillus , licet bonorum suorum dominus , ea tamen alienare nequit , quia id ei legibus vetitum est.

Ad dominii acquisitionem sufficit apprehensio ;

quoties agitur de re quæ nullius erat. Si verò agatur de dominio ab uno in alium transferendo, tunc jure communi requiruntur ordinariè titulus & traditio. Titulus quidem; quia titulus definitur radix domini, seu id in quo totum jus primitus fundatur, ut emptio, donatio, successio hæreditaria. Traditio verò, quia ex *Lege 22. Cod. de passis, Traditionibus dominia rerum, non nudis passis transferuntur*. Et verò traditio est actus quo quis in possessionem rei antea non suæ mittitur: is autem actus ad dominium requiritur.

Dixi, ordinariè, quia certi sunt casus in quibus jure communi non requiritur traditio, ut dominium acquiratur. Sic 1º. in Beneficiis, jus in re acquiritur per solam collationem & acceptationem. Illud tamen jus in re, seclusâ possessione, parum prodest, de quo alibi; 2º. in hæreditate: hæres enim, sive ab intestato, sive ex testato, sine traditione dominium acquirit, *additâ tamen hæreditate*; additur verò hæreditas, dum acceptatur verbo vel facto. Apud nos in locis consuetudinariis valet hæc regula: *Le mort saisit le vif*; neque ibi opus est institutione; 3º. in legatis, quorum legatarius de jure communi dominium acquirit; statim ut hæreditas acceptatur ab hærede; 4º. in donatis, venditis, aut relictis ob pias causas v. g. in gratiam Monasteriorum, Hospitalium, vel in redemptionem Captivorum; 5º. si alteri domum vel fundum tradideris, eâ lege ut alimenta tibi præberet, illo non præbente, statim ad te revertitur rei tuæ dominium absque traditione. Sed in his consulendæ sunt privatæ locorum Leges.

Præter divisiones domini superius allatas, alia est ejus divisio, in dominium *altum* & *humile*. Altum, illud est quod habet Princeps, vel Respublica in bona privatorum, de quibus disponere possunt, cum id exigit bonum commune; humile est illud quod habet unusquisque in rem suam, quâ, ut aiunt, uti vel abuti potest absque eo quod alteri cuipiam homini injuriam faciat.

His præmissis, duo investiganda manent; 1^o. ut homo quilibet sit capax domini; 2^o. quodnam sit humani domini objectum. Circa primum triplex est difficultas. Prima, an peccatores & infideles; secunda, an amentes & parvuli; tertia, an filii-familias sint domini capaces. Circa secundum, duo inquiruntur 1^o. an homo si famæ suæ dominus; 2^o. an homo hominis alterius dominus esse possit. Quæ omnia thesibus quinque prosequemur. Sit

CONCLUSIO I. Peccatores & infideles sunt capaces domini. Est contra Wiclefum & Joannem Hus.

Prob. 1^o. Peccatores & impii erant Pharaon, Saitil à Deo reprobatus, Cæsar & alii id genus: Atqui tamen ii omnes verum in imperio quisque suo dominium habebant, ità ut de facto justitiam læsisset qui Cæsari non reddidisset ea quæ erant Cæsaris. Hinc S. Augustinus, L. 5. de Civ. Dei, c. 21. *Deus dat regnum terrenum & piis & impiis, sicut ei placet, cui nihil injustè placet.*

* Prob. 2^o. Si peccatores & infideles dominium non haberent, maximè quia fides & gratia essent fundamentum & radix domini: Atqui falsum consequens: 1^o. quia fundamentum domini manifestum esse debet, ut dominium probari possit; porro fides & gratia non sunt quid manifesti; 2^o. quia si fidei aut sanctitatis defectus aliquem dominio priveret, jam licebit negare tributum dominis præsertim discolis; quin & eorum bona usurpare licebit: Atqui hæc nedum licita sunt, è contra expressè prohibita sunt; Ergo.

† Obj. Rom. 13. *Non est potestas nisi à Deo*: sed † impii non habent potestatem à Deo, juxta illud Osee 8. *Ipsi regnaverunt, sed non ex me*; Ergo.

R. neg. min. Mali enim dicuntur non regnasse ex Deo, non quia non fuere reges legitimi, sed quia non regnaverunt secundum Dei voluntatem: unde statim additur *Principes extiterunt, & non cognovi*; id est non approbavi. Adde quòd Propheta aliudere potuerit ad eos qui ut *Amri & Sellum*, tyrannicè regnum invaluerunt.

CONCLUSIO II. Parvuli & amentes sunt capaces domini.

Prob. tùm quia parvulis & amentibus injuriam facit qui eorum bona usurpat ; tùm quia bona eorum nec sunt Reipublicæ , nec Principis , nec curatorum aut tutorum ; Ergo superest ut parvuli ipsi eorum habeant proprietatem. Hinc Galat. 4. *parvulus dicitur dominus omnium.*

Obj. Ad dominium requiritur potestas liberè utendi vel abutendi : Atqui infantes & amentes potestatem hanc non habent ; Ergo.

R. Sufficere ad dominium potestatem disponendi de re, sive per se, sive per alium qui de eâ non suo sed alterius nomine disponat : hoc enim est evidens domini signum, si alter rem ut tuam tractet, non ut suam ; tunc enim supponeris habere dominium, ille meram administrationem.

Non loquitur hic de servis qui apud Romanos mancipia dicebantur, apud nos gallicè, *esclaves* ; quia quisquis Galliam ingreditur, etiam servus, eo ipso libertatem vulgò consequitur.

CONCLUSIO III. Filii-familias verum habent in certa quædam bona dominium, aliquando plenum, aliquando non plenum.

Antequam probetur conclusio, notand. quadruplex esse genus bonorum quæ à filiis non emancipatis haberi possunt. Primum genus est castrense : secundum, quasi castrense : tertium adventitiorum : quartum denique, profectitiorum. Atqui varia hæc bona Romani *pecudium* dicunt.

Bona *castrensia* sunt ea quæ à filio in militiâ justâ ; vel occasione militiæ, sive mari, sive terrâ comparantur, qualia sunt stipendia militum, prædæ de hostibus, donativa Ducum aut commilitonum ; testamentum & legata occasione militiæ ; mobilia à parentibus intuitu militiæ data filio ad militiam proficiscenti. Castrense etiam dicitur id omne quod acquirit filius-familias in obsequio & aulâ etiam Principis, sive Principis largitione ; sive propriâ industriâ, in

castelli aut arcis custodiâ etiam tempore pacis, & quidquid ex iis bonis provenit per contractum legitimum; ut si filius-familias ex illis emat fundum frugiferum, ludat, negocietur atque lucretur.

Bona quasi castrensia, sic dicta quia gaudent privilegio castrensium, acquiruntur ratione militiæ sacræ, togatæ, vel litteratæ. Quadruplex est peculii quasi castrensis genus; *Clericale*, quod à filiis-familias post Clericatum acquiritur, sive ex Beneficio Ecclesiastico, sive aliunde; unde quidquid in aliis filiis adventitium foret, illud post Clericatum quasi castrense est: bona tamen ante Clericatum possessa, post ipsum ejusdem remanent naturæ. *Forense*, quod acquiritur in foro, vel ratione alicujus Officii publici non mechanici, putà Judicis, Assessoris, Notarii: *Palatinum*, quod datur à Rege, vel Reginâ, aut à supremis Principibus; & *Scholasticum*, quod acquiritur occasione liberalium artium, & multò magis ex professione Theologiæ, Jurisprudentiæ, &c.

Bona adventitia sunt ea quæ non proveniunt à patre, neque ejus causâ vel intuitu principaliter dantur filio. Talia sunt ea quæ filius vel proprio labore, non ex rebus patris; vel successionē, vel donatione factâ alio quàm patris intuitu, comparat; vel quæ filio fortuitò adveniunt, ut si thesaurum invenit: aut quæ propriâ acquirit industriâ, ut si ex pecuniâ mutuo acceptâ, negotiando lucretur. Bona hæc dicuntur adventitia respectu patris, quia ab eo non proveniunt.

Bona profectitia, ea sunt quæ filius acquirit, vel ex bonis patris, v. g. ex iis negotiando, aut ea administrando: vel intuitu patris; ut si quis ob amicitiam aut obsequium patris, filio bona quædam largiatur; secus si hæc daret ob amicitiam filii, putà quia filium patris negotia strenuè gerentem amavit: tunc enim pater esset causa nimis remota, ut bona hæc illius intuitu filio concessa judicarentur.

His præmissis, dico quòd filii-familias bonorum castrensium aut quasi castrensium plenum ac perfectum habeant dominium, bonorum adventitiorum

proprietatem ſolam, non uſumfructum; profectio-
rum verò nec uſumfructum, nec proprietatem, ſed
ſolam adminiſtrationem. Ità habetur Inſt. l. 2. tit. 9.

Hinc ſequitur 1°. filium-familias, niſi lex ob te-
nellam ipſius ætatem reſiſtat, de bonis caſtrenſibus
poſſe pro nutu diſponere, ea alienando, donando,
&c. Patrem verò ſi quid ex iis ſubtrahat, teneri ad
reſtitutionem.

Sequitur 2°. filium non poſſe ſecluſo patris con-
ſenſu diſponere de bonis adventitiis, quia eorum
utilitas pertinet ad patrem: patrem quoque ſi eo-
rumdem bonorum ſubſtantiam dilapidet, teneri ad
reſtituendum, per ſe vel hæredes ſuos, quia pro-
prietas eorum penes filium manet. Quod ſi dilapi-
datio fructus tantum concernat, nulla erit reſtitu-
tionis obligatio. Et hæc quidem diſpoſitio non vi-
get in Gallia, niſi in iis regionibus quæ *Jure ſcripto*
reguntur, ut ſtatim dicam.

Sunt tamen, etiam ſecundum Jus Romanum, ali-
qui caſus in quibus pater adventitiorum filii bonorum
uſumfructum non retinet: ut 1°. ſi bona filii-familias
relinquantur hæc ſolum lege, ut uſusfructus non
pertineat ad patrem; 2°. ſi pater cum filio ſuccedat
alteri filio in bonis adventitiis; pars enim quæ deve-
nit ad filium ſuperſtitem, non debet uſumfructum
patri; 3°. ſi filius aliquid acquirat titulo donationis,
aut ſucceſſionis, patre irrationabiliter contradicen-
te; quia non eſt æquum ut inde pater commodum
reportet; 4°. ſi pater inceſtas nuptias contrahat, ſi
ſiat Judæus, ſi hæreticus: ſed videndæ locorum con-
ſuetudines; 5°. ſi filio non relictus ſit niſi uſusfructus,
quia uſusfructus alterum uſumfructum non habet.

Gravis hic movetur quæſtio, an quæ filius pa-
ternâ in domo lucratur, pertineant ad ipſum, an
ad patrem; an non dum præ ceteris filiis laborat,
aliquid retinere poſſit inſtar ſalarii.

R. 1°. lucra non ex bonis patris, ſed ex operibus
filii provenientia, putà ſi filius ſit muſicus, ſiſtula-
tor, &c. numerari inter adventitia, ac proinde poſſe.

à filio recuperari post patris obitum; deductis tamen impensis quas in alendo filio fecit pater, quia non tenetur pater alere filium habentem propria, id est castrensia, quasi castrensia, vel adventitia bona. Ratio est, quia ex lege 10. *de obseq. parentibus præst. ff. Pietatem liberi parentibus, non operas debent*; nisi pauperes sint.

Si tamen filius opificis operam suam patri præstet; nullâ expresse vel tacite petitâ mercede, præsumitur illam patri remittere titulo pietatis; unde si mortuo patre repetere illam à fratribus velit, non est audiendus. *Cessat tamen hæc præsumptio in foro conscientiae, si filius certus est de sui contraria voluntate quam patri ex reverentia vel metu non sit ausus significare.* Idem docent probatorii notæ Theologi, & hoc in Galliâ consuetudinariâ pro certo habendum est; quia in eâ filius nihil ex bonis adventitiis acquirit patri, præter commoditatem, & durante minoritate administrationem. Idem vivâ voce declaraverunt mihi Causidici Parisienses, quos ob injectum eâ de re scrupulum consului.

Respondet 2^o. Cabassut, alique multi contra non paucos, filium v. g. fabri aut mercatoris, qui ex bonis paternis, ipso patris nomine & autoritate lucratur, jus habere in hujusce lucri partem. Addunt iidem filium, si præ metu reverentiali jus illud suum petere non ausit, aut sciat se, si peteret, passum repulsam, nec sibi jus illud computatum iri, posse sibi clam assumere unde operam suam compenset, si ve vivente, si ve mortuo patre. Ratio est, inquirunt, 1^o. quia hoc peculi genus, non omnino profectitium est, sed mixtum ex profectitio quoad paterna bona, & adventitio ratione proprii laboris & industriæ; bona autem adventitia ad filium pertinent; 2^o. quia filius non debet esse deterioris conditionis quam extraneus, qui dubio procul debito non caret stipendio; 3^o. quia filius non tenetur jure naturali pro patre non indigente laborare. Si ergo pater nullam lucri hujus partem quasi societatis jure filio

largiatur, tantum ei salarii debet quantum extra-
neo, nisi remittat filius, qui consequenter si clan-
culum servaverit summam labore suo non mayo-
rem, eam retinere potest, ut ait Pontas, v. *Com-
pensation*, cas. 5.

Hic tamen certas quasdam conditiones exigunt
citati Casuistæ. Prima est, ut filius ea deducat quæ
tunc temporis expendit pater in eo alendo & vesti-
endo. Secunda, ut filius usumfructum lucri hujus cibi
non vindicet ante emancipationem suam, vel patris
mortem. Tertia, ut pater per se vel per alium minori
pretio id facturus non fuisset, quod fecit filius.
Quarta, ut filius non teneatur operam suam egenti
patri vel matri gratis & pietatis titulo præstare.
Quinta, ut non resistant leges locorum, prout in
Armoricâ resistere monuit me vir eruditus.

Hæc opinio, licet ob autoritates quibus nititur;
tuta appareat, magnam in praxi cautionem exigat.

CONCLUSIO IV. Homo est dominus suæ famæ.

Prob. Ille famæ suæ dominus est, cui competunt
primarii actus dominii circa famam: Atqui, &c. potest
enim homo famam proprio labore acquirere, abla-
tam potest ut rem suam in judicio repetere; potest
demum restitutionem ejus sine cujusquam injuriâ
condonare; Ergo homo famæ suæ dominus est, eam-
que multis in casibus amittere potest: puta 1°. ad
petendum consilium; 2°. ad sui humiliationem, vel
ad misericordiæ divinæ commendationem: quâ ra-
tione declarat S. Paulus se blasphemum fuisse.

Hoc tamen hominis in famam suam dominium li-
gatum est, cum vergit in alterius nocumentum. Ver-
git autem 1°. cum ex nostri diffamatione sequitur
alterius infamia; sic fama patris, Superioris, Præ-
lati vix violari potest, absque eo quoddam inde infame-
tur filius vel communitas; 2°. cum ex læsione famæ
sequitur scandalum proximi; & hoc maxime locum
habet in Sacerdotibus, qui satis ponderare nequeunt
id S. Augustini, Lib. de bono viduit. c. 21. *Nobis
necessaria est vita nostra, aliis fama nostra.*

* Dices, Homo qui passus est mutilationem membri, potest restitutionem ejus condonare: Atqui tamen non inde sequitur hominem esse dominum membrorum; Ergo, ex eo quod possit homo remittere obligationem restituendæ sibi famæ, non sequitur eum famæ suæ dominum esse.

R. dist. maj. Potest condonare restitutionem membri secundum quod illius dominium habet, C. maj. secus, N. maj. Homo habet dominium utile membri, quatenus ad nutum membro uti potest; & secundum hoc potest nullam exigere reparationem: at verò si membrum secundum se restitui posset, non posset restitutionem ejus remittere; quia nemini concessit Deus dominium plenum in membra sua. Aliud est de famâ: hæc enim secundum se restitui potest, adeoque verè illius esse dominus debet, qui illius restituendæ obligationem remittit.

† CONCLUSIO V. Homo alterius hominis dominus esse potest; adeoque licet homini hominem servum facere aut habere.

Prob. Ut homo alterius dominus esse possit sine peccato, satis est ut servitus non pugnet contra jus vel naturale, vel divinum, vel humanum: Atqui servitus non pugnat, 1°. contra jus naturale. Homo enim habet dominium utile membrorum suorum; porro non vetat natura ut qui tale dominium habet, vel ipsum transferat in alium per voluntariam servitutem, vel eo per necessariam servitutem privetur; 2°. non pugnat servitus contra jus divinum. Quin è contra: nam Exodi 21. mentio fit de servis etiam Hebræis qui se vendiderant; & I. ad Timot. 6. hortatur Apostolus, ut *quicumque sunt sub jugo servi, dominos suos etiam infideles omni honore dignos arbitrentur*; 3°. non pugnat contra jus Ecclesiasticum, quod inter positiva jura majoris est momenti, idque patet ex variis Juris Canonici titulis, ubi multa differuntur de servis Christianis. Vide Caul. 12. q. 2. cap. 55. & sequent.

Ubi tamen legibus *Principum* prohibetur servitus;

ut in Galliâ, admitti non debet : quanquam & Galli servos habent in Americâ.

Hic notandum jus dominorum in servos, ultra rationabile servitium non extendi ; unde non licet domino servum necare ; imò S. Thomas & post eum alii multi negant servum per vim & fraudem à contrahendo matrimonio impediri posse. Posset tamen impediri à recipiendis Ordinibus, quia tunc efficeretur liber ; posset & impediri ab ingressu Religionis, ad quam si transiret invito domino, furtum sui domino faceret, deberetque ei restitui, si ante finem triennii eundem repeteret, c. *Si quis* xvii. quæst. 2.

* * Quæres an licitum sit servis fugere.

Quæstio non movetur de servis qui se in servitutem vendiderunt, aut ex matre aliter quàm per bellum servâ servitutem contraxerunt : ii enim tam numerantur in rebus domini sui, quàm ceteræ ejus possessiones. Neque etiam de iis sermo est qui ad infidelitatem, aut quodlibet aliud mortale peccatum periculosè sollicitantur ; quibusve dominus necessaria vitæ auxilia denegat : ii enim omnes jus habent, domini sui jure potius, vitam suam seu corporalem, seu spiritualem tuendi. Præcipua ergo difficultas est utrùm servo qui in bello captus est, jure postliminii fugere liceat. Jus postliminii est jus recuperandæ rei suæ ab extraneo, & in statum pristinum restituendæ.

R. Servi in bello etiam justo capti fugere possunt ad suos, non tamen dominis persequentibus vi resistere.

Prob. ex consuetudine ubique receptâ quæ habet ut servi bello capti ad suos sinè conscientiæ scrupulo fugere possint : is enim ubique est usus eorum qui bella gerunt, ut nunquam petant aut mittant pretium eorum qui fugâ libertatem recuperavêre ; Ergo.

Dixi 1º. servos posse fugere ad suos : non enim libertatem recuperant, quandiù intrâ hostium à quibus capti sunt confinia morantur, adeoque servi manent, donec ad suos devenerint.

Dixi 2°. eos non posse dominis persequentibus vi resistere. Habet enim dominus verum jus eos retinendi quandiu extra hostium fines non pervenerint; Ergo cum bellum utrinque justum esse non possit, non possunt vi se tueri.

Obj. Servus fugiendo privat dominum justâ suâ possessione; servus enim ante fugam, justo, ut supponimus, belli titulo possidetur; Ergo.

R. dist. Servus dominum possessione suâ privat secundum legem ubique receptam, C. secus, N. Itaque habent domini jus in servos ut eos retineant, iisque opportunitatem fugæ eripiant; sed non habent jus ut servi oblatâ fugiendi occasione non utantur: jus enim gentium iis concedit ut libertatem, si possint, ambabus ulnis amplectantur.

S E C T I O S E C U N D A.

† *De variis acquirendi Dominii modis.*

†

NOtandum bona quæ comparantur multiplicis esse generis; 1°. enim quædam sunt quæ dominum nullum unquam habuere, aut saltè nuncquam habuisse censentur, ut feræ complures, insulæ hætenus inhabitatæ, metalla, gemmæ, &c. 2°. quædam sunt quæ dominum habuerunt, vel jam pridem, ut thesauri, vel non ità pridem, ut bona defectu hæredum & testamenti vacantia; itèr bona derelicta, vel nuper amissa; 3°. demùm quædam habent dominum, & nihilominus absque ejus consensu in alterum transferunt. Bona quæ nullius fuerint, dicuntur *occupari*; quæ jampridem possessore carent, aut nuper amissa sunt, dicuntur *inveniri*: quæ verò sine domini consensu ad alium deveniunt, dicuntur *præscribi*. Itaque dicendum est de acquisitione dominii, 1°. per occupationem; 2°. per inventionem; 3°. per præscriptionem; 4°. differemus de aliis quibusdam acquirendi dominii modis.

PUNCTUM PRIMUM.

De occupatione animalium, gemmarum, &c.

Destiarum aliæ naturâ suâ feræ sunt, ut cervi & lepores; aliæ cicures, ut oves & gallinæ; aliæ cicurantur ex feris, ut cervi; aliæ efferantur ex cicuribus, ut capræ quæ feræ evadunt. Sit

CONCLUSIO I. Animalia naturaliter mansueta & domestica, etiamsi dominorum potestatem longius evaserint, occupari ab alio non possunt.

Prob. Ideo animalia hæc ab alio occupari possent, quia censerentur libertatem recuperasse: Atqui non possunt ceneri libertatem recuperasse, cum naturâ suâ mansueta sint & domestica; atque ideo ad restituendum tenentur, 1^o. qui horumce animalium lanam, plumas, vel ova suos in usum converterent; 2^o. qui ovem aut ovem partem eriperent è faucibus lupi, quia tandiù domini sui est, quantiù subsistit.

CONCLUSIO II. Animalia cicurata, quæ consuetudinem habent revertendi, ut faciliè reducuntur, non cedunt capienti, sed priori domino restituenda sunt; secus si amiserint *animum revertendi*. Ità habetur in Institut. Lib. 2. tit. 1. n. 15. & hæc doctrina in Gallia viget, nisi quoddam accipiter & falco, etiam cum desinunt reverti, nostri esse non desinunt.

Hinc qui in columbario ponunt illecebras ut aliorum columbas retineant, tenentur ad restituendum; secus si duntaxat melius pabulum columbis suis præbeant, aut columbarium in loco commodiori ædificent.

Quandonam autem animalia animum revertendi exuerint, arbitrio viri prudentis definiri debet. Columba quæ tribus aut quatuor diebus continuis ad columbarium non revertuntur, videntur aliquibus amisisse revertendi animum, secus de cervis & apris, qui licet per dies aliquot juxta domum vagentur, & spontè non redeant, faciliè se reduci permittunt.

Quæres an columbaria sint licita.

R. affirmat. Patet id tum ex consuetudine, tum

quia columbæ notabile damnum non pariunt, ut quæ vescantur non tantum bonis, sed & malis seminibus quæ sata suffocarent, ut lolio; tum quia legitimæ suppetunt rationes quibusdam concedendi jus illud, etiam aliis onerosum. Quibus autem licita sint columbaria, ex locorum consuetudinibus definiendum est.

Ex dictis colliges, peccare rusticos etiam pauperes, qui sementis tempore columbas occidunt; (nisi certo cognoscant illas eorum esse qui jus columbarii non habent: quod vix fieri potest, cum columbæ diversorum locorum aliæ aliis permixtæ vivant, & sæpè à columbariis suis plusquam leucis duodecim recedant.) Ratio est, quia jus columbarii est velut servitus quædam in vicinos agros dominis non gratuito sed oneroso titulo concessa: tenentur enim Dynastæ Regem ad bellum proficiscentem aliquando comitari, expositos infantes alere, &c.

Curari tamen debent qui columbarii jure fruuntur, ut columbas suas alant eo præsertim tempore quo vicinis agris damnum inferrent, nisi vicini omnes agri eorum ipsorum sint.

CONCLUSIO. III. *Bestiæ ferae, & volucres, & pisces, & omnia animalia, quæ mari, cælo & terrâ nascuntur, simul atque ab aliquo capta fuerint, Jure gentium statim illius esse incipiunt; quod enim ante nullius est, id naturali ratione occupanti conceditur.* Verba sunt simul & probatio Justiniani in Institutis, ubi suprâ num. 12.

Idem dicendum de animalibus feris quæ libertatem recuperaverunt: eam autem recuperasse censentur, quando tam difficilis est eorum prosecutio, ac antea erat quàm primâ vice occuparentur. Hinc ibid. Justinianus: *examen apum quod ex alveo tuo evolaverit, eo usque intelligitur esse tuum, donec in conspectu tuo, nec difficilis ejus prosecutio est; aloquin occupantis sit*, etiamsi in alieno fundo occupet. Hæc generalia Romani juris principia magnas in Galliis modificationes habent; quæ ut intelligantur,

Quæres 1^o. *an Princeps possit sibi, absque populi*

consensu, venationem in locis publici juris reservare ad solam recreationem.

R. Posse; quia cum multos pro Republicâ labores suscipiat, æquum est ut proprio quodam & speciali modo animum recreare possit. Adde quod id etiam pertineat ad Principis dignitatem.

Neque solus Princeps venationem sibi reservare potest, sed & ii etiam qui jus habent à Principe, aut à consuetudine legitimè præscriptâ. Ii tamen cavere debent, nè feræ nimis multiplicatæ, nimiam agris perniciem inferant; alioqui tenentur ad reparationem damni, nisi fortè agros incolis cum hoc onere diviserint. Imò tenerentur adhuc ad restituendum, etiamsi permitterent animalia hæc occidi ab iis in quorum agros devenerint; occidendis enim feris quæ sata devastant, vix ac nè vix quidem vacare possunt pauperes rusticani.

Quæres 2°. an peccent, & ad restituendum teneantur, qui contra prohibitionem venantur.

Not. venationem prohiberi posse quinque de causis: 1°. ratione statûs; sic verita fuit Clericis & Religiosis; 2°. ratione temporis; sic prohibita est venatio diebus festis, & tempore partûs & educationis foetus; 3°. ratione publicæ utilitatis, nè feræ, aves, pisces funditus tollantur, si omnibus pro libitu suo liceat venari, vel piscari; 4°. ratione instrumenti, propter eandem publicæ utilitatis causam; quomodo non ita pridem prohibitum est, nè piscatores maritimi strictis quibusdam retibus uterentur quæ etiam pisciculos comprehendebant; 5°. ratione loci. Locus autem triplex distinguitur. Primus est proprius ipsius domini, muro circumclusus: secundus, proprius quidem ipsius domini, sed non circumclusus: tertius, publicus & communis. His præmissis;

R. 1°. Clericos & Religiosos qui proprio in fundo venantur, restitutioni obnoxios non esse, cum alienum non invadant; peccare tamen contra religionem & obedientiam, prout alibi dicemus.

R. 2°. peccare eos qui venantur, cum venatio

prohibita est ratione publicæ utilitatis ; quia communi bono nocent. Unde qui magnam piscium vim veneno inficit , qui ferarum multitudinem maximam necat , easve ex sylvis & agris seu arte magicâ ; seu pravâ aliâ machinatione extrahit , debet restituere Reipublicæ.

R. 3°. eos qui in alterius fundo muris aut sepe circumcluso venantur , peccare & teneri ad restitutionem animalium quæ ibidem capta sunt. Ratio est , quia dominus fundi , verè dominus est hujusmodi animalium , quæ cum volet , facile apprehendere potest , quæque naturalem libertatem moraliter loquendo amiserunt. Hæc de causâ furti reus est qui piscatur in alieno stagno , vivario & quolibet loco clauso. Non etiam licet in Gallia piscari in rivis minoribus , etiam cum lineâ , ut aiunt , piscatoriâ : jus enim ibi piscandi pertinet ad dominos quorum terras hi fluvii allambunt ; ita ut ad duos pertineat , si rivus duorum jugeribus allabitur. In fluviiis navigabilibus , lineâ uti licet , non autem retibus , nisi iis qui professione sunt piscatores , & quibus id juris concessum est à Rege , qui rerum communium , putà viarum , littorum maris & fluminum dominus est.

R. 4°. peccare eum qui invito domino venationis jus habente , in ejus loco non circumcluso venatur , non tamen teneri ad ferarum restitutionem. Peccat quidem 1°. quia alteri rationabiliter invito injuriam facit ; 2°. quia gravi sese pœnæ exponit , exilii scilicet , & triremium ; 3°. quia ejusmodi venatores sic affecti esse solent , ut saltuum custodes potius necent quàm arma deponant.

Addo eos tamen non teneri ad ferarum restitutionem : quia animalia quæ ex uno loco in alium quotidie transmigrant , ut rusticulæ , coturnices , turdi , &c. reipsâ nullius sunt domini , nec sunt fructus sylvarum aut agrorum , adeoque sunt primi occupantis.

Excipiuntur columbæ , cuniculi garenæ , phasiani , & alia id genus quæ magnis impensis aluntur , & non magis à *dumetis suis discedunt* , quàm columbæ à *columbario* ,

CONCLUSIO VI. *Lapilli & gemmae & cetera quæ in littore maris inveniuntur, jure naturali ſtatim ſunt inventoris.* Inſtit. Lib. 2. tit. 1. §. 18.

Hæc diſpoſitio viget in Galliâ quoad gemmas & lapillos, non autem quoad ſalmones, delphinos, aut alia quædam in littore maris deprehenſa, quæ ad Regem pertinere declaravit Ludovicus XIV. an. 1681.

Quod ſpectat ad venas auri & argenti quæ in terræ viſceribus deteguntur, eæ Jure Gallico ſunt Regis, qui fundum proprietario ſolvere tenetur: hinc Dynaſtæ etſi in theſauros, at in metallicas venas nihil juris habent.

Quæres 1º. ad quid teneantur qui contra juſtam prohibitionem paſcunt, aut cædunt ligna.

R. eos graviter contra juſtitiam peccare, ſi grave damnum Reipublicæ inferant, ut ſi ſtirpes multæ notabiles cædantur: ſi verò non ita graviter Reipublicæ noceatur, cenſet Sylvius non niſi venialiter peccari, nullamque eſſe reſtituendi obligationem; quia ligna quæ cædis, etiam poſt Reipublicæ prohibitionem, tua ſunt; nec aliunde tot cædis, ut ſupponitur, quin aliis quoque cædenda alia ſuperſint. Ergo peccas quidem, quia legem juſtam transgredieris; non peccas tamen graviter, quia in rei veritate nemini injuriam ſtrictè dictam facis.

Quæres 2º. quid ſentiendum de pauperibus qui ligna cædunt in ſylvis quæ ad alios pertinent.

Not. duplex diſtingui lignorum genus: alia ſunt quæ dicuntur mortua, gallicè, *bois-mort*; alia ſunt quæ dicuntur ligna caduci roboris, gallicè, * *mort-bois*. His præmiſſis,

R. 1º. eos qui arbores cædunt, (quod ſæpiùs efficiunt ruſtici, ut eas poſt aliquot dies extrahant.

* Par, *bois-mort*, il ſ'entendra & ſera ſignifié bois ſec en état ou giſſant: & par ces mots, *mort-bois*, ſera entendu & ſignifié bois de ſaulx, mortſaulx, épine, puine, ſeur, aulne, geneſt & genevre; & non autre. *François I. Ordonn. du 4 Oâobr. 1533.*

quasi sponte sua aridas invenerint) ad restituendum teneri ; quia rem alienam rapiunt invito domino.

R. 2^o. non licere pauperibus rusticis lignum ullum ex sylvis quæ usufructuæ seu communes non sunt, auferre, nisi contraria eaque legitima vigeat consuetudo ; quæ, ut talis censeatur, fundari debet in expresso aut tacito proprietariorum consensu, qui supponitur 1^o. cum domini hanc lignorum exportationem vident, & non arguunt ; 2^o. cum ea quæ auferuntur tam exigui sunt momenti, ut domini obistere non possint sine immani quâdam duritie : unde homini in eâ necessitate constituto, ut alioqui hyemem sine igne, & calidis alimentis transigere debeat, licitum est minuta quæ humi jacent ligna, veprea & genistas colligere in usum foci proprii. Ratio est, quia vel domini tunc inviti non sunt, vel irrationabiliter sunt inviti.

PUNCTUM SECUNDUM.

De Acquisitione Thesaurorum, &c.

Thesaurus definitur, Vetus quædam depositio pecuniæ cujus non extat memoria, & quæ idcirco jam dominum non habet. Per vocem *vetus*, excluduntur res nuper reconditæ, quæ dominum habent, eum scilicet qui recondidit aut ejus hæredes : per vocem *pecunia*, intelliguntur aliæ res mobiles, ut gemmæ, vasa aurea.

Jure Romano, *thesauri quos quis in loco suo invenerit*, ejus sunt, *qui eos invenerit ; idemque est si quis in sacro aut religioso loco, fortuito casu invenerit. At si quis in alieno loco non datâ ad hoc operâ, sed fortuito invenerit dimidium domino soli, & dimidium inventori conceditur...* cui *conveniens est, ut si quis in fiscali loco, vel publico, vel civitate invenerit, dimidium ipsius esse debeat, & dimidium fisci, vel civitatis.* Ità habetur in Instit. L. 2. tit. 1. §. 39. circa hanc decisionem, quæ locum habet in iis Galliæ locis ubi servatur *Jus Romanum*.

Not. 1^o. thesaurum tunc tantum esse totum inventoris, quando invenitur in fundo qui sit inventoris, quoad dominium directum simul & utile. Hinc si idem fundus duos habeat dominos, directum scilicet, & utilem; & dominus utilis, ut feudatarius vel emphyteuta, thesaurum inveniat, tres partes pertinebunt ad inventorem, quarta verò ad dominum directum. Inventori enim ut sic, debetur dimidium; cum verò inventor sit, ex hypothefi, etiam dominus ex parte (emphyteuta enim & feudatarius non sunt nudi usufructuarii) debetur adhuc ei media pars dimidii superstitis. Ità Lessius, qui simul docet usuarii, conductoris, habentis rem in pignus, imò & ipsius usufructuarii nudi, nullam haberi rationem, quia veri domini non sunt: unde si illi thesaurum invenerint, mediam tantum ejus partem habere debent titulo inventionis. Aliud esset de eo qui fundum emisset à venditore redimendum; quia enim talis emptor dominus est, non tenetur ad restitutionem thesauri redempto fundo.

Not. 2^o. hic agi duntaxat de iis qui thesaurum fortuito inveniunt in alieno fundo: si enim eum invenirent *datà operâ*, seu de industria; tunc thesaurus non esset inventoris, sed domini terræ in qua inventus fuisset; ei ergo deberet totus restitui, in poenam injuriæ quam inventor domino loci alicujus infert, cum absque ejus licentiâ fundum ejus fodit. Hæc tamen restitutio non urget nisi post sententiam Judicis: & idem est cum thesaurus magicæ artis auxilio inventus est.

Sed quid, si quis thesaurum domini consensu quæsitum invenerit? R. si quod pactum initum est inter dominum fundi & inventorem, illud servari debere: si verò nullum initum fuerit pactum, tutius erit si inventor thesaurum ex æquo dividat cum domino, qui facile præsumi non potest omnino juri suo cedere in gratiam inventoris.

Not. 3^o. jus esse communiter receptum in Galliâ, tum consuetudinariâ, tum quæ Jure Romano regitur, ut

ut thesaurus in Ecclesiâ inventus, inventorem inter & Ecclesiam dividatur. Quanquam aliqui negant Dynastam à tertiâ parte thesauri in Ecclesiâ reperti excludendum esse.

Not. 5°. in Galliâ consuetudinariâ hæc communiter teneri de thesauris. Si thesaurus invenitur in viâ publicâ aut loco publico, pro parte cedit inventori, pro parte Regi aut viarum curatoribus, gallicè, *les voyers*, quia viæ magnæ Regis sunt; secus de transversis, quæ cum ad Dynastas pertineant, iisdem suam in thesauris partem attribuant. Si in loco proprio, dividitur inter inventorem & Dynastam, id est eum qui maximam in loco jurisdictionem habet. Si in alieno loco, tres in partes dividitur, quarum prima sit inventoris, secunda illius qui est dominus fundi, tertia Dynastæ. Quia tamen quædam consuetudines thesauros Regi soli vindicant, aut aliter & aliter de iis disponi præcipiunt, unusquisque tenetur in conscientia & strictè propriam loci sui consuetudinem indagare, & sequi.

Quæres 1°. an qui emit agrum, sciens in eo latere thesaurum, istius dominium acquirat.

R. affirmat. 1°. quia pretium rei cujuscunque non præcisè ex majori ejus utilitate, sed ex communi hominum æstimatione sumi debet; sed qui emit agrum de quo nunc agitur, supponitur pretium ejus secundum communem hominum æstimationem solvere; 2°. quia non est dubium quin peritus Pharmacopola qui magnam utilitatem cognoscit in herbâ aliâ vili, quæ est in fasce herbarum in usum jumentorum vendendâ, possit fascem hanc pretio communi emere; Ergo à pari.

Quæres 2°. an artifex qui in veteri quam dissolvit arcâ gemmas invenit, possit earum partem sibi retinere, ut inventori. R. Si arca hæc pertineat ad alium qui ignoret originem hujus thesauri, nec prudenter suspicari possit eum à majoribus suis reconditum fuisse, mediam partem pertinere ad eum qui gemmas invenit: *quia nihil refert an thesaurus in*

terra lateat, an in re mobili. Unde si artifex arcam hanc emisisset bonâ fide, non teneretur reperti postea thesauri partem restituere venditori, ut qui nunquam ejus verè dominus fuisset, cum rei prorsus ignotæ nulla sit possessio.

Quæres 3°. an lex quæ præcipit ut inventor certam thesauri partem fisco, aut proprietario applicet, obliget in conscientiâ ante sententiam Judicis. R. affirmat. Lex enim de dividendo inventorem inter & dominum fundi aut fiscum, thesauro, pœnalis non est, cum constituta non fuerit ut puniretur inventor; ergo statim impleri debet.

Quod spectat ad res inventas, certum est 1°. easdem domino suo, si fieri possit restituendas esse.

Certum est 2°. Dominum rei, magis aut minùs inquirendum esse pro qualitate rei; idque non solum in loco ubi res inventa est, sed etiam in pagis & urbibus vicinis, si sit spes aut suspicio futurum ut dominus detegi possit, & præsertim cum res magni est valoris.

Hæc autem inquisitio fieri debet expensis rei restituendæ, si inventor sit bonæ fidei; si verò malæ sit fidei, impensis ejusdem. Sed quæritur an, non invento post sufficientem inquisitionem domino, possit inventor rem facere suam, an non teneatur erogare pauperibus, quorum nomine hic veniunt non solum egeni, sed & Ecclesiæ, Xenodochia, Monasteria quæ indigent; imò & opera pietatis, ut fundatio Officii divini. Sit

CONCLUSIO. Res inventa, cujus dominus cognosci non potest, ab inventore pauperibus est eroganda, aut pios in usus consumenda, exceptis quibusdam casibus.

Prob. 1°. ex Concilio Mediolanensi IV. quod præcipit ut *res inventa pauperibus aut piis locis erogetur, si dominus diù requisitus non appareat*. Idem statuit Carechismus Romanus.

Prob. 2°. Ut res inventa pauperibus erogari debeat, duo sufficiunt: 1°, ut qui rem amisit, reman-

neat ejus dominus; 2°. ut piam hujus rei erogationem velle meritò præsumatur: atqui utrumque verum est: 1°. quidem qui rem amisit, amissæ dominus remanet, cum eâ nec privetur per legem ullam, nec per propriam voluntatem, ut patet; 2°. legitimè præsumitur velle ut ea res piè distribuatur. Legitimè enim præsumitur eam esse domini voluntatem, ut res quam recuperare nequit, expendatur aptiori modo, sibi & Reipublicæ utiliori: Atqui sic expenditur cum datur pauperibus; pessimè contra expenderetur plerumque, si remaneret penes inventorem, qui de bonâ fortunâ gaudens, eâ ut plurimum abuteretur, aut certè ita uteretur, ut nihil inde, vel perditor, vel Respublica perciperent utilitatis; Ergo.

Dixi, *exceptis quibusdam casibus*. Res enim aquis abrepta & in ripâ fluvii navigabilis inventa, habetur pro eo quod gallicè dicimus, *Epave de riviere*, & pertinent ad Regem, ex constitutione Regiâ an. 1665.

Obj. 1°. Si res inventa pauperibus distribuenda sit, ob præsumptam domini intensionem, thesauri eâdem de causâ pauperibus erunt restituendi: Atqui falsum consequens ex dictis; Ergo.

R. neg. maj. 1°. quia thesauri dominum non habent, saltè qui humano modo reperiri possit; bona verò inventa dominum habent & quidem reperibilem, licet per accidens non inveniatur; 2°. quia leges thesaurum certis personis, non autem pauperibus adjudicant, quod non faciunt cum agitur de rebus inventis.

Obj. 2°. Legitimè præsumitur unumquemque velle quod magis in commodum suū vergit: Atqui quod res perditâ maneat penes inventorem, magis vergit in commodum perditoris; tùm quia si ipse rem alterius perditâ invenerit, poterit eam sibi servare; tùm quia rem suam facilius obtinere poterit ab inventore, quàm à pauperibus; Ergo.

R. neg. min. 1°. quia secundum doctrinam nos-

tram, perditior ſpiritualiter juvabitur tum ſacrificio Miſſæ, tum precibus pauperum : hanc autem eſſe communiter hominum intentionem, patet ex eorum teſtamentiſ, quibus ſollicitè cavent ut bona ſua pios in uſus diſpenſentur; 2°. quia in moralibus arguendum non eſt ex unius aut alterius hominis diſpoſitione, ſed ex communi ſapientium uſu: Atqui vix reperiatur homo ſenſatus, qui bona ſua penès hominem fortè helluonem remanere malit, quàm penès Eccleſiam aut pauperes; 3°. quia incommodum quod obijcitur vitari facile poteſt, ſequendo id quod præſcribit S. Thomas infra referendus.

Ex his ſequitur, abſolutionem eſſe iis denegandam, qui bona inventa ſuos in uſus vertunt, quia opinio contraria prorsùs eſt improbabilis, & naturali legi adverſa. Ceterùm utilior rem inventam reſtituendi modus eſt, ſi ea expendatur ut offeratur ſacrificium pro dominis: quòd ſi pauperibus detur, neceſſe non eſt, ut detur pauperioribus; ſatis eſt ſi detur verè pauperibus, amicis etiam aut conſanguineis.

Quæres 1°. an pauper rem inventam ſibi applicare poſſit. R. communiter conſulendum eſſe Confeſſarium, ut omne propriæ deceptionis periculum vitetur; ſi verò nullum ſit periculum, opus non erit alieno conſiljo; atque hoc etiam locum habet in bonis incertis quæ ex injuſtâ acceptione poſſidentur. Quia .men hæc applicatio, ſive eam tibi feceris, ſive aliis pauperibus, hanc includit conditionem, *Si dominus non compareat*, ſequitur quòd domino comparente, res adhuc vel apud te, vel apud pauperes extet in ſe, aut in pretio, ſit ei reſtituenda.

Quæres 2°. ſitnè aliquid reſtituendum domino comparenti, poſtquam res inventa conſumpta fuit.

R. 1°. eum qui ſufficienti adhibitâ diligentia rem bonâ fide inventam pauperibus diſtribuit, ad nihil teneri: ſecùs ſi res non adhibitâ ſufficienti diligentia pauperibus donata eſſet: ſic enim illata eſſet injuria domino qui jus habet nè bona ſua præproperè alienentur.

R. 2°. Si inventor malæ sit fidei, putà quia dominum non satis inquisiit, & postea poenitentia ductus omnem quò culpam repararet diligentiam adhibeat inutiliter, ità ut rem pauperibus elargiri teneatur; tunc eadem est ejus conditio, quæ furis. Porro consent viri graves furem, qui dominum rei cognoscere non valens, ipsam pauperibus erogavit, non teneri ad restituendum: quia nec tenetur ratione rei acceptæ, cum nihil apud ipsum extet; nec ratione injuriæ, cum restituerit eo modo quo potuit ac debuit; nec ratione contractûs aut legis, cum nec ullus existat contractus, nec ulla possit lex citari quæ secundam restitutionem præcipiat. Verum ut omnis tollatur scrupuli locus, sequendum est in praxi quod docet S. Thomas aut quivis alius autor Opusculi 73. c. 16. *Si fortè quibus facienda sit restitutio nescitur..... ad ipsam Ecclesiam facienda est: hoc tamen addito, quod debet ei Ecclesia promittere restitutionem faciendam, si necesse fuerit aliquando in tempore futuro, per inopinatam reversionem eorum quibus de jure erat facienda.*

Quæres 3°. possintne inventor retinere aliquid, vel exigere pro *manciâ*, seu inventionis præmio.

R. 1°. Potest inventor repetere impensas quas fecerit in rei inventione; secus nihil de re retinere potest: sicut nihil ex bonis amici de quo bene meritus fuisti retinere potes, si in te quidem gratus fu- u- us, erat, sed ante mortuus sit, quàm gratitudinem suam exerceret.

R. 2°. Inventor à domino qui comparet aliquid petere potest titulo gratitudinis; quo etiam titulo tenerur dominus aliquid eidem rependere: at nihil exigere potest inventor, quasi ex justitiâ debitum, quia dominus rem quæ tota sua est, nequidem ex parte emere debet. Hinc si dominus præmium promiserit, inventor debet ei relinquere omnimodam libertatem præmium hoc rependendi vel non: neque illud præcisè quia promissum sit, acceptare potest; quia *retributio hæc secundum quid est invo-*

luntaria, ſolùmque offertur à domino, quia timet nè res ſua ſibi pereat, niſi hâc arte alliciat inventorem; non ergo magis acceptare poteſt inventor præmium illud, quàm homo mutuo dans acceptare poſſit id quod ſibi offertur à mutuuario, niſi conſtet id omninò liberè offerri.

Circa bona dereliſta, ſciendum eſt hæc ſeu mobilia ſint, ſeu immobilia, Jure Gallico pertinere ad Dynaſtam loci; ad quem etiam pertinent animalia errantia & expaveſacta, quæ gallicæ dicuntur, *épaves*, niſi intra certum tempus non eodem modo ubique definitum, repetantur à proprietariis. Sec hîc duo emergunt dubia; unde

Quæres 1°. an pro bonis dereliſtis haberi debeant bona naufragantium. R. negat. Idem dicendum de his quæ propter incendium ejiciuntur, aut per aquarum eluvionem auferuntur: hæc enim non ut domino pereant, ſed è contra nè eidem pereant ejiciuntur. Quapropter cùm bona naufragantium fiſco addicerentur à Comitibus Armoricæ, barbarum hunc morem improbavit Concilium Nannenteſe an. 1127. & qui bona hæc arriperent, fures eſſe declaravit. Videnda eſt eâ de re Regia Ludovici XIV. Conſtitutio an 1681.

Quæres 2°. an non ſaltèm ea retinere poſſis, quæ niſi apprehendiſſes peritura erant. R. negat. quia res tandiù noſtra eſt, quandiù conſumpta non eſt: nihilominùs unusquiſque id retinere poteſt, unde compenſentur labor ſuus, aut periculum quod in re alterius extrahendâ & conſervendâ incurrit.

Quod ſpectat ad bona vacantia, (quo nomine, ea intelliguntur, quæ relinquit quis ab inteſtato decedens ſinè hæredibus, qui ei juxta legem ab inteſtato ſuccedant) hæc in Galliâ pertinent ad Regem, jure, ut aiunt, *Albinatûs*. Bona hæc Rex donare conſuevit: ſed ſi duo libellarum gallicarum millia non attingunt, cedunt Publicanis.

Excipiuntur ab hâc Albinatûs Lege, 1°. Legati *Principum*: iis enim ſuccedunt legitimi eorum

heredes, etiam non Regnicolæ; 2°. mercatores extranei qui habebant animum ad sua revertendi; 3°. excipiuntur quoad mobilia bona, mercatores qui nundinas Lugdunenses frequentant; 4°. alienigenæ, qui & quandiu in Universitatibus nostris student. Extranei, etiam causâ mortis donare, aut ad pias etiam causas lagere non valent, possunt tamen inter vivos donare; quia quamvis moriantur ut servi, vivunt ut liberi: haud tamen successio-
sum, legatorumve capaces sunt.

PUNCTUM TERTIUM.

De Præscriptione.

PRÆSCRIPTIO seu usucapio definitur Acquisitio à dominii & juris per possessionem tempore à Legibus præscripto continuatam. Sed hinc jam à limine gravis nascitur difficultas, an præscriptio ad legitimum dominium sufficiat. Sit

CONCLUSIO. Præscriptio legitima verus est rei possidendæ titulus, etiam in interiori conscientiæ foro: unde res gratuito etiam titulo comparata, si præscripta sit, domino comparenti restituenda non est.

Prob. 1°. quia dominium quod præscriptione comparatur, ut legitimum approbat Jus civile, L. 1. ff. *De usucapionibus*, canonicum verò causâ 16. q. 3. & tit. *de præscriptionibus*.

Prob. 2°. quia dominium quod quis præscriptione acquirit, in eum transfertur: 1°. autoritate Reipublicæ, vel Principum, nempe per Leges ab iis conditas; 2°. transfertur iis in casibus in quibus Respublica id potest. Non Respublica, privatorum bona ab uno in alium transferre potest, cum id bonum commune & civium pax postulat: Atqui transferri præscriptione dominium ab uno in alterum postulant bonum commune & civium pax; tum ut puniatur eorum socordia qui res suas ab aliis possessas repetere negligunt; tum ut tollatur incertitudo dominiorum alioqui futura, si res ab aliis diu possessas

repetere liceret : sæpè enim legitimi possessores suis privarentur bonis , quia sæpè fit ut quò quis legitimè magis rem possidet , eò minùs possit possessionis suæ validitatem probare ; Ergo.

Obj. 1^o. Per præscriptionem privaretur quis suâ re sine culpâ ; quod est contra regulam 23. Jur. in 6.

R. neg. ant. Sic enim habet hæc regula : *Sine culpâ , nisi subsit causa , non est aliquis puniendus* : Atqui multiplex est causa cur homini sua res præscribendo auferatur ; nimirum nè semper incerta sint rerum dominia , & nè possessores immortali timore teneantur.

l. 2. ff.
usurp.

Inst. Ex. reg. 48. Ibid. *locupletari non debet aliquis cum alterius injuriâ vel jacturâ* : Atqui per præscriptionem locupletaretur aliquis , &c.

R. dist. Locupletari non debet ex jacturâ alterius factâ per injuriam & autoritate privatâ , C. locupletari non debet utendo beneficio legis , N.

Obj. 2^o. Non potest quis rem retinere , quantumvis judiciali sententiâ sibi adjudicatam , cum agnoscit eam non esse suam , sed alterius ; Ergo nequè etiam potest retinere rem alterius quam præscripsit.

Confirm. Lex. in quâ fundatur præscriptio , nititur falsâ præsumptione , sicut prædicta Judicis sententia. Nam ea lex supponit hominem potuisse impedire ne curreret præscriptio : Atqui suppositio hæc plerumque falsa est , putâ , si quis nescierit fundum ab altero possessum , esse suum. Minor patet : prob. major , quia ex ipsâ lege : *contra impotentem & legitimè impeditum non currit præscriptio* ; Ergo.

R. ad 1. neg. conseq. Judex enim per sententiam nec transfert , nec intendit transferre dominium rei ab uno ad alium , sed solùm definit ad quem secundum allegata pertineat res de qua litigatur ; at lex præscriptionis , ob varias rationes quæ bonum commune spectant , verum in præscribentem transfert dominium ; unde patet disparitas legem inter & Judicem qui falsâ nititur præsumptione.

Ad 2. neg. ant. ad 3. neg. maj. Quod addis præscriptionem non currere contra impeditum aut impotentem, dist. non currit in casibus jure exceptis, v. g. contra mente captos, pupillos aut minores, C. in ceteris casibus, N. Quapropter non teneris reddere rem ei qui invincibiliter ignorans eam esse suam, non impediit quominus præscriberes; atque si, præscriptionis beneficium ignorans eam reddidisses, posses eam repetere ut tuam. Verum ad id necessariae sunt quinque conditiones his expressæ versiculis:

*Sit res apta, fides bona, sit titulus quoque justus:
Sis quoque possessor, completo tempore legis.
Singulas singulis paragraphis prosequimur.*

§. I.

De Materia Præscriptionis,

Materia præscriptionis, est illud omne cujus dominium præscriptione comparari potest. Ut autem intelligatur quæ bona præscribi possint, sufficiet ea recensere quæ sub præscriptione non cadunt. Porro non præscribuntur, 1°. res usibus publicis deputatæ, ut forum, pontes, viæ publicæ: alicubi tamen arbores publicis in viis plantatæ præscribuntur.

2°. Quæ Principi ratione superioritatis ejus debentur; ut tributa, census, jus appellationis, &c. Ratio est, quia nihil præscribitur nisi secundum leges Principis; is autem non fert leges juribus suis contrarias.

3°. Quæ ad Deum pertinent, putà res sacræ immobiles, ut Tempia; itèr res religiosæ, ut cœmeteria, quia hæc sunt extra commercium; mobiles verò res sacræ, ut vasa sacra, ut alienari possunt absque autoritate Episcopi, sic & possunt præscribi.

4°. Non præscribuntur à Laicis jura decimarum, primitiarum, & alia id genus spiritualia, quia hæc à Laicis possideri non possunt. Sed hic tria notanda, 1°. ab *Ecclesiâ contra Ecclesiam* decimas posse præ-

scribi per possessionem 40. annorum ; 2°. licet contra decimas præscribi non possit, posse tamen præscribi contra quantitatem earum & solutionis formam, ad quod etiam requiruntur 40. anni ; 3°. decimas quæ *infeodatæ* dicuntur, & quæ à Laicis ante Concilium Lateranense III. anno 1179. possessæ sunt, ab iis legitimè retineri.

5°. Non præscribuntur quæ juris sunt naturalis : 2. 16. de sic præscribere non possunt subditi adversus Prælatum, ut ab eo non visitentur, vel ut non solvant *procuracionem* ipsi tempore visitationis debitam. Potest tamen Ecclesia Collegiata præscribere adversus Archidiaconum, ut ab eo non visitetur ; quia ejus dignitas est juris humani adversus quod præscribi potest.

Ibid.

6°. Non præscribuntur fines Provinciarum, Episcopatum aut Parochiarum, si de limitibus constet : alioqui enim præscribere potest Prælatatus ut alterius Antistitis subditi ad se pertineant.

7°. Non præscribitur adversus hominem liberum, ut fiat servus. Instit. Lib. 2. tit. 6.

Ibid.

8°. Non præscribitur servus fugitivus, quia sui ipsius furtum fecit : neque etiam præscribuntur *res furtivæ*, & quæ *vi* possessæ sunt ; quia res transit cum vitio quo affecta est, quæ tamen non obstant nè res furtivæ annorum 30. spatio præscribantur ab hærede vel acquiretore bonæ fidei.

9°. Non præscribuntur res filius qui adeò impotens est aut impeditus, ut rem suam in judicio repetere non possit. Sic non præscribitur contra mente captum, aut eum qui amentię, vel dissipationis causâ interdictus est ; contra filium sub potestate patris existentem ; contra uxorem cujus bonorum administratio penes virum manet ; nec denique contra minorem 25. annis, exceptâ tamen Armoricâ, exceptis itēm Parliamentis quæ Jure scripto reguntur, & in quibus præscriptio annorum 30. contra minores currit.

10°. Addi potest, in multis Galliæ locis nullâ temporis possessione præscribi jura publici farni & mo-

hæ : item servitutes prædiales sine titulo : licet ubique contra servitutes præscribi possit. Sed in hac materiâ necessariò consulendi sunt locorum mores.

Porro notandum , leges & Romanas & nostras cum dicunt certa quædam bona præscriptioni obnoxia non esse, eo sensu aliquando debere intelligi , quòd ea bona non præscribuntur ordinario tempore ; licet longissimo tempore, putà 30. aut amplius, annorum , præscribi possint. Sic Jure Romano res fisci, fundus in dotem datus , res furtivæ , alicubi dicuntur non præscribi, alibi verò longâ possessione præscribi dicuntur.

§. II.

De possessione & titulo ad præscriptionem requisitis.

Possessio , est Actus , aut jus detentionis rei : Actus detentionis vocatur *possessio facti* ; jus detentionis vocatur *possessio juris*.

Possessio facti , est rei detentio adminiculo corporis , & animi , & juris.

Dicitur 1°. *detentio rei* : quo nomine intelligitur quidquid possideri potest, sive illud sit *corporale* ut ager , domus , &c. sive sit *incorporeum* ut census , servitus , &c.

2°. *Adminiculo corporis* : quia ut res incipiat possideri , debet aliquo modo corporaliter apprehendi vel manibus , ut feræ , vel pedibus , ut Insulæ , vel oculis , ut si antiquus possessor eminùs aut cominùs fundum mihi ostendat , & me acceptante possessionem ejus tradat. Apprehensio quæ fit manu aut pede , dicitur *vera* : *facta* verò , quæ fit oculis , vel ope scripturæ seu instrumenti.

3°. *Animi* : quia ad possessionem requiritur intentio rem apprehensam occupandi ut suam.

4°. Denique *adminiculo etiam juris* : quia ad possessionem requiritur ut leges non impendant nè detentio rei censcatur possessio ejus : quâ de causâ detentio rei sacræ à Laïco facta , ne quidem est possessio facti , lege id prohibente. Detentio verò rei

furtivæ profanæ, licet injusta, est tamen vera possessio, quia jus non impedit nè detentio talis rei sufficiat ad possessionem.

Possessio juris, est jus insistendi rei tanquam suæ, non prohibitæ possideri. *Jus*, inquam, verum vel præsumptum, prout oritur ex possessione facti, vel justâ in se, vel quæ justa præsumitur in externo foro, licet in se justa non sit. *Jus insistendi rei*, &c. id est rem ut propriam perseveranter timendi, & tuendi contra perturbantes. *Non prohibitæ possideri* per Juris dispositionem, per quam prohibetur, v.g. ne locus publicus à privato possideatur, seu justè, seu etiam verè.

Possessio multipliciter dividitur. Nam 1°. alia est quæ fit *proprio nomine*, ut in proprietario; alia quæ est *nomine alieno*, ut in depositario.

2°. Alia est *justa*, quæ fundatur in titulo qui justus sit vel in se, vel ex bonâ fide; alia est *injusta*, quæ legitimo titulo destituta est.

3°. Præcipue, alia est *civilis*, alia *naturalis*. Civilis est detentio rei adminiculo solius animi: quamvis enim ad inchoandam possessionem civilem requiratur adminiculum corporis simul & animi, ad eam tamen continuandam sufficit solus animus retinendi rem; hinc verè possidet, is qui corpore absens à rebus suis, ea tamen animo retinet & occupat. Hæc possessio dicitur civilis, quia parit effectus civiles, nempe rei usucapionem, & domini fructuum.

Possessio naturalis ea est, quâ res corpore & animo simul occupatur, ut cum quis rem occupat de facto quam etiam retinere vult.

Titulus est causa ex se habilis vel ad transferendum dominium, vel ad præbendam usucapiendi potestatem. Quadruplex distinguitur titulus: verus scilicet, coloratus seu apparens, existimatus, ac denique præsumptus.

Titulus *verus* est ille qui à parte rei subsistit, & qui sufficit ad fundandum jus quod quis se habere contendit, talis est emptio valida.

Titulus coloratus est ille qui bonâ fide creditur esse validus, licet ob latentem defectum invalidus sit: talis est venditio ab eo facta qui contra legitimam existimationem vel rei venditæ dominus non erat, vel carebat alienandi potestate.

Titulus existimatus, seu *putativus*, est cum nec vera nec apparens præcessit causa quæ dominium transferre posset; sed tamen errore probabili creditur præcessisse, ut si possideas quasi à servo emptam rem quam emi jussieras, & ille subripuit.

Denique *titulus præsumptus*, ille est quem jus ob temporis diuturnitatem intervenisse præsumit, etsi tamen fortè non intervenierit. Sit jam

CONCLUSIO I. *Possessio est necessaria ad præscriptionem.*

Prob. tum ex ipsâ præscriptionis definitione; quæ possessionem involvit; tum ex hac regulâ Juris in 6. *Sine possessione præscriptio non procedit.*

Porro ut possessio ad præscriptionem sufficiat, requiritur 1^o. ut sit proprio nomine. Hinc tutor aut Monasterii procurator, quia non sibi sed aliis possident, non sibi sed aliis præscribunt; 2^o. non sufficit possessio precaria quia quod accipitur precario, non possidetur ut proprium; 3^o. neque etiam sufficit possessio naturalis: nam depositarius, imò & fur naturaliter possident, nec tamen præscribunt; 4^o. demum non sufficit cujusvis temporis possessio, sed requiritur possessio continuata per totum tempus quod lex exigit. Hinc si quis re, quam per aliquod tempus legitimè possideret, privaretur justè, & eam iterum deinceps possideret, non posset annos prioris possessionis computare, & conjungere cum annis possessionis subsequenter, quia possessio non esset continuata.

Non est tamen necessarium ut possessio ab eâdem personâ continuetur; potest enim secundus possessor, annos quibus possedit, conjungere cum iis quibus possedit autor suus seu prædecessor.

CONCLUSIO II. *Ad præscriptionem ordinariè requiritur titulus.*

Prob. 1^o. quia dominii translatio non fit sine causâ ad translationem sufficiente : Atqui ea causa & quidem sola est ordinariè titulus , cum titulus esse soleat radix & fundamentum justæ possessionis.

Prob. 2^o. Ad præscriptionem requiritur bona fides : Atqui hæc non subsistit sine titulo. Non enim potest quis credere se habere jus rei possidendæ , nisi credat se habere titulum unde jus illud oriatur.

Porro non requiritur titulus verus : is enim si adesset , putà si res empta fuisset à legitimo ejusdem domino , opus non esset præscriptione. Sufficit ergo & requiritur titulus apparens , qualis est donatio ab eo qui putabatur esse dominus , licet reipsâ dominus non esset. Et is quidem titulus non præsumitur ; sed probatur , cum agitur de præscriptionibus quæ fiunt breviori vel ordinario trium , decemve aut viginti annorum tempore : at verò in præscriptionibus quæ vocantur longissimi temporis , quia nonnisi spatio 30. & 40. vel amplius annorum complentur , opus non est ut allegetur & probetur titulus : possessio enim tam longa locum habet tituli , & merito , quia verus titulus innumeris modis per tempus adeò longum perire potuit.

Limitatur hæc regula præsertim cum res à possessore malæ fidei transit ad successorem ejus universalem seu hæredem : hæres enim aut legatarius , vel donatarius universalis , etiamsi bonâ fide successerint in hæreditatem sibi à possessore malæ fidei relictam , eam tamen nunquam præscribunt. Ratio afferri solet , quòd hæres ità personam defuncti repræsentet , ut fictione juris una sit cum ipso persona ; adeoque & damna per eum illata refarcire debeat : qui autem damnum rei refarcire tenetur , multò minùs rem illam quantumvis diù possessam retinere potest.

Sed mala fides auctoris successori particulari non nocet : potest enim is , si bonam fidem habeat , præscribere , non quidem prædecessoris sui possessionem computando , sed incipiendo præscriptionem à propria suâ possessione. Porro nomine successoris par-

ticularis, ille intelligitur qui in re aliquâ particulari succedit, quocumque titulo, sive gratuito, sive oneroso, sive ex testamento, sive inter vivos, dummodò hæres non sit, aut hæredis conditionem suscipiens, prout eum suscipiunt legatarius & donatarius universales.

§. III.

De bonâ fide ad præscribendum requisitâ.

Bona fides est persuasio quâ quis prudenter existimat rem quam possidet esse suam, licet fortè sua non sit; ut cum quis absque ullâ suspitione emit equum quem nescit furtivum esse. Hæc autem bona fides deesse potest, vel ab initio, vel in decursu solum præscriptionis: quo in casu quæritur an locum habeat præscriptio.

CONCLUSIO. Bona fides toto præscriptionis tempore necessaria est.

Prob. 1^o. tum ex reg. 2. Juris in 6. *Possessor malæ fidei ullo tempore non præscribit*; tum ex Concilio Lateranensi IV. ubi sic: *Synodali judicio definimus, ut nulla valeat absque bonâ fide præscriptio, tam canonica, quàm civilis.... unde oportet ut qui præscribit, in nullâ temporis parte rei habeat conscientiam alienæ.*

Prob. 2^o. Si valeret præscriptio cum malâ fide, possent simoniacus, usurarius, & latro res ablatas & diu possessas retinere: Atqui illud est contra jus naturale, quod vetat nè cui fraus & dolus patrocinentur; Ergo.

Quæres 1^o. quid sentiendum sit de legibus municipalibus quæ vetant nè mercenarii elapso certo tempore, æqua laboribus suis stipendia repetere possint. R. Intentio hujusmodi Legum non est ut qui certi sunt se aliorum esse debitores, non solvant; hoc enim iniquum foret: sed ut operarii, aliive in foro externo actionem non habeant, quod æquitati consonum est: tum ut unusquisque sollicitus sit de postulando quod sibi debitum est; tum ut ii quibus aliquid præstitum est operæ, non subeant periculum bis solvendi.

Quæres 2°. an præscribat qui malam habet fidem, sed solum ex ignorantia, quia falsò credit non licere sibi præscribere id quod possidet.

R. negat. quia Lex 31. *Si fur*, ff. *de usurpat.* decernit præscriptionem nullam esse in hypothesi prædictâ.

Quæres 3°. an dubium tollat bonam fidem.

R. vel dubium præcedit possessionem, vel possessioni bonâ fide inchoatæ supervenit. Si primum, fatentur omnes, bonam fidem eâ dubitatione impediri; nec proinde cum ipsâ præscriptionem inchoari posse. Quia non stat bona fides cum peccato: peccat autem qui apprehendit rem de quâ dubitat an sua sit.

Si secundum, credimus cum non paucis, eum qui dubium habet grave & probabile, an res quam possidet sua sit necne, eo ipso non habere bonam fidem, nec præscribere posse; ac proinde eum non posse rem totam retinere sibi, sed teneri vel dividere pro ratione dubii, vel aliquam cum altero compositionem inire, &c. Ratio est 1°. quia ad bonam fidem requiritur ut quis *quietè* & tranquillè judicet rem esse suam: sed in dubio fundato & probabili, non potest quietum hoc judicium efformari, sed vacillans tantummodò; Ergo 2°. Quia qui dubium grave & discretum habet, exponit se periculo rem alienam retinendi.

Nec nocet hæc juris regula: *In pari causâ potior est conditio possidentis*; nam regula hæc non dicit in pari causâ totum esse possidentis; sed in pari causâ meliorem esse conditionem possidentis. Porro melior est conditio possidentis in nostrâ etiam opinione: 1°. quia qui possidet, non tenetur statim rem abdicare, sed etiam tandiu retinere potest, donec adhibita sufficienti diligentia, dignoscere possit, an sua sit, an alterius: 2°. quia ceteris æqualibus, majorem rei partem sibi retinere potest, cum ex ipsâ suâ possessione jus quoddam habeat.

Quæres 4°. an & qui error impediat præscriptionem.

Certum est præscriptionem omnem fundari in aliquo errore; fundatur enim in bonâ fide quâ per errorem existimas id esse tuum, quod tuum non est. Duplex autem est error: alter juris, cum ignoratur ipsa lex; ut si quis nesciat requiri auctoritatem tutoris ut aliquid validè à pupillo accipiatur: alter facti, cum lex quidem cognoscitur, sed ignoratur hoc factum huic esse legi contrarium; ut si cognoscas illicitum esse aliquid emere à fure, sed nescias eum à quo emis, esse furem. His præmissis,

Dico 1°. Error vincibilis juris aut facti, impedit præscriptionem. Ratio est, quia reipsâ bonam fidem impedit: nemo enim censetur bonâ fide ignorare id quod scivisset de facto, si sufficientem diligentiam impendisset.

Dico 2°. Error inculpatus facti præscriptionem non impedit, sed facit. Patet id ex naturâ præscriptionis, quæ semper aliquid erroris supponit.

Dico 3°. Error etiam invincibilis juris clari & evidentis impedit præscriptionem ordinariam.

Prob. Quia vis præscriptionis ex Legum dispositione pendet: Atqui leges excludunt præscriptionem fundatam in ignorantia etiam invincibili juris. Itâ colligunt Doctores ex Lib. 4. ff. de juris & facti ignor. quæ sic habet: *Juris ignorantia negatur in usufructu prodesse; facti verò ignorantiam prodesse constat*; Ergo qui aliquid usurario contractu acquisivit, quive munus accepit à Religioso, id præscribere nequit, etiamsi supponatur bonâ fide credidisse neutrum esse illicitum: atque id extendit Molina ad eos etiam, qui, ut milites, rustici, feminæ, ejus sunt conditionis in quâ error legum toleretur; iis enim prodest quidem error, ut nec puniantur, nec in bonis suis detrimentum ferant, non autem ut resistente jure, alieni boni dominium comparent.

Dixi 1°. ignorantia juris clari, quia si jus verè dubium sit, currit præscriptio: quod licet quidam negent, videtur tamen esse tutum; tum ob majoris doctorum partis consensionem, tum quia lex dubia

non eſt verè lex quam claram eſſe oportet ex cap. 2. diſt. 4.

Dixi 2°. *præſcriptionem ordinariam*, quia communior Doctorem opinio tenet, eum qui ex invincibili juris errore quidpiam acquiſiit, illud idem 30. annorum ſpatio præſcribere : 1°. quia præſcriptio hæc nullibi irritatur in jure; 2°. quia leges nequidem titulum requirunt ad præſcriptionem extraordinariam.

§. IV.

De tempore ad præſcribendum requiſito.

Not. 1°. Rerum quæ præſcribi poſſunt aliæ ſunt *mobiles*, aliæ *immobiles*. Res mobiles eæ ſunt quæ poſſunt loco moveri, ut animalia : ad res mobiles reducuntur debita mobilium, actiones ad ea obtinenda. Res immobiles eæ ſunt quæ nequeunt loco moveri, ut ager, domus, &c. Ad res immobiles reducuntur eæ quæ in jure *incorporales* dicuntur, ut ſervitutes, jura & actiones ad immobilia, beneficia, cenſus, redditus, jus patronatûs, uſusfructus. Quædam tamen mobilia, ſiſtione juris immobilia reputantur, ut cuniculi in garenâ, piſces in vivario.

Not. 2°. tempus quod ſufficit ad præſcribendam rem unius, non ſemper ſufficere ad præſcribendam rem alterius : Duplex enim eſt genus poſſeſſorum contra quos præſcribitur. Alii ſunt *privilegiati*, quorum bona non præſcribuntur, niſi per tempus ſolito longius : tales ſunt Eccleſiæ, Hoſpitalia, Monafteria, & Communitates Eccleſiaſticae. Alii non ſunt privilegiati, contra quos, ut valeat præſcriptio, ſufficit tempus communi lege requiſitum, & ii *privatorum* nomine exprimi ſolent.

Not. 3°. præſcriptionem dividi in eam quæ eſt longi, & eam quæ eſt longiſſimi temporis. Prima eſt 20. annorum vel infrâ : ſecunda eſt 30. annorum, & ſuprà. Illa requirit titulum coloratum, ut ſuprà dixi : hæc ordinariè non requirit, niſi in quibusdam caſibus Jure expreſſis : ſic Episcopuſ qui per

annos 40. Dioecesis alterius decimas possedit , non præscribit tamen sine titulo , nisi tanti temporis allegetur præscriptio , cujus contrarii memoria non existat ; ex cap. 1. de præscript. in 6. Unde patet , supradictis præscriptionibus addi posse eam quæ est temporis immemorialis.

Not. 4^o. plus aliquando , aliquando minus temporis ad eandem rem præscribendam requiri ; quia præscriptio nonnunquam dormit , aut interruptitur. Præscriptio dicitur *dormire* , quando jam inchoata currere desinit ; ita tamen ut finita causâ propter quam dormiebat , incipiat de novo currere sicut antea , adeo ut posteriores anni cum prioribus jungantur , licet ii non numerentur quibus dormivit. Præscriptio *interruptitur* , quando postquam inchoata est ita cessat , ut si rursus reviviscat , posteriores anni cum prioribus continuari non debeant.

Dormit præscriptio , 1^o. tempore belli vel pestis , quando jus non dicitur , vel homines aliò diffugiunt ; 2^o. cum Ecclesia caret Rectore , tunc enim cessat contra Ecclesiam ; 3^o. cum is contra quem præscribitur non potest agere , qualis est pupillus durante pupillari ætate , absens ob publica regni negotia , captivus , &c.

Interruptitur præscriptio , vel *naturaliter* , ut si possessor à rei possessione etiam per vim ejectus , intra annum non postulet restitui ; vel *civiliter* , hoc est per actum juridicum , puta per litis contestationem. Si tamen actor rem non prosequatur , non interruptitur præscriptio , quia qui litem spontè deserit , censetur ejus injustitiam agnovisse. His positis , fit

CONCLUSIO I. Res mobiles cum titulo per triennium usu capiuntur. Ità Justinianus , l. 2. tit. 6. Instit.

Conclusio extenditur etiam ad bona mobilia locorum Religiosorum & Ecclesiæ cujuslibet , etiam Romanæ , ex communi Doctorum sensu.

Dixi , *cum titulo* , quia res mobiles , sive privatorum sint , sive Ecclesiæ , non præscribuntur sine titulo , nisi spatio triginta annorum.

Conclusio hæc in totâ ferè Galliâ obtinet : nisi quodd moribus Armoricæ quinquennalis exigitur præscriptio ; & Biturigum , 30. annorum spatium.

CONCLUSIO II. *Res immobiles privatorum , inter præsentès decennio , inter absentes viginti annis cum titulo usucapiuntur ordinariè.* Instit. ibid.

Dixi 1°. *res immobiles privatorum* ; quia res immobiles Ecclesiæ Romanæ non præscribuntur nisi 100. annis ; alterius verò Ecclesiæ , nonnisi annis 40. quod etiam locum habet in Monasteriis , Hospitalibus , aliisque locis quibus bona pias ad causas relicta sunt , & id observatur in Galliâ. Nota quòd si contra privatum præsentem jam cucurrerint quinque anni , & res illius incipiat pertinere ad Ecclesiâ particularem , sufficiant 2. anni ut contra eam compleatur præscriptio.

Dixi 2°. *decennio inter præsentès , &c.* Jure autem Gallico præsentès ii dicuntur , qui sunt sub uniùs aut Ballivi , aut Senescalli , ut vocant jurisdictione. Hinc patet quid intelligatur per absentes. Quòd si quis post transactos , v. g. annos quinque sub eâdem Jurisdictione , in aliam commorandi causâ transeat anni supersites duplicari debent : quia æquum non est ut quis habeatur tanquam præsens eo tempore quo reipsâ absens fuit.

Dixi 3°. *cum titulo* ; quia ad præscribendum sine titulo requiruntur anni triginta.

Dixi 4°. *ordinariè* , quia quædam sunt exceptiones : sic Beneficium Ecclesiasticum per tres annos à pacifico possessore titulum coloratum habente , præscribitur. Sed de his sicut & de plerisque casibus qui in hâc materiâ pullulant , videndi locorum usus qui non omnes inter se conveniunt.

Quæres an detur remedium aliquod adversus præscriptionem.

R. dari , scilicet *restitutionem in integrum* , quâ tribuitur alicui potestas suam sibi rem vindicandi. Conceditur autem , 1°. minoribus , id est iis qui *non dum annum 25. expleverunt* ; iis nempe in locis

in quibus præscriptio contra eos currit; 2°. Ecclesiis & piis locis, etiam si præscriptio sit 40. annorum; quia Ecclesia est instar pupilli & minoris; 3°. majoribus; non quidem in præscriptione 30. aut 40. annorum, sed in præscriptione 10. aut 20. annorum: modo probent præscriptionem, aut omninò finè suâ negligentia, aut cum probabili suâ ignorantia fuisse peractam.

PUNCTUM QUARTUM.

De ceteris acquirendi Dominii modis.

Plures insuper sunt modi quibus dominium comparari possit: præcipui sunt alluvio, specificatio, accessio, confusio, commixtio, & ædificatio, de quibus secundum Gallicum Jus & Romanum loquemur.

Alluvio est *incrementum latens*, seu insensibile, quod flumen ex uno prædio detrahit, & alteri paulatim adjicit. Incrementum hoc ad eum cujus fundo adjicitur, pertinet etiam in Galliâ. Sed si repentina vis fluminis, de tuo prædio partem aliquam detraherit, & vicini prædio attulerit (quo casu dicitur *incrementum patens*) palam est eam tuam permanere. Incrementa hæc, si magna sint & à nemine reptantur, censentur Regis in Galliâ. Inst. l. 2. tit. 1. n. 20.

Specificatio est *cùm ex alienâ materia*, quoddam opus confectum est ab aliquo: ut si quis ex alienis uvis, vinum fecerit, aut ex alieno auro, vas aliquod fecerit. Quæri verò solet, quis eorum dominus sit: utrum is qui fecerit, an potius ille qui materiæ dominus fuerit. Circa quod, nisi aliud ferat consuetudo loci, hæc regula statuenda videtur, ut quoties specificatio facilis est, & quasi finè arte, ita ut rei substantia laborem superet, res ei cedere debeat, cujus est substantia: secùs si opus materiam superet, ridiculum enim est *piâuram Apellis in accessionem vilissimæ tabellæ cedere*. Tunc tamen pictor priori domino tenetur de damno tabellæ. Ibid. 1. 29.

Accessio est cùm quid ornatûs causâ adjicitur rei alterius ; ut si quis alienam domum pinxerit : & tunc accessio ejus est qui rei dominus erat ; quia *accessorium sequi congruit naturam principalis*. Si tamen ornamentum, rem cui adjectum est, pretio longè superaret , ut diximus de picturâ Appellis , ornamentum haberetur pro principali , & pertineret ad artificem.

Ibid. n.

7.

Commixtio & confusio, eo differunt, quòd quæ confusa sunt novam pariunt speciem : sic ex vino & melle confusis , efficitur nova species quam mulsum dicunt ; mixta verò eandem servant speciem , ut grana tritici , vel oves. De iis statuuntur regulæ sequentes. Prima : separari debent, quæ separari possunt, ut oves. Secunda : si separari non possunt, ut mel & vinum semel confusa, seu casu fortuito , seu ex utriusque domini consensu confusa fuerint , tunc quod resultat , utrique commune fit, pro ratâ materiæ.

Ibid. n.

9. & 30.

Ædificatio dupliciter fieri potest, vel *ex alienâ materiâ, in suo solo ; vel ex suâ materiâ in solo alieno*. Si primum : valet in nostro, sicut & in Romano Jure hæc regula, *Ædificium semper solo cedit*.

Quòd si quis alienâ materiâ usus sit bonâ fide, non tenetur, nisi ad solvendam ejus æstimationem ; si verò malâ fide, tenetur insuper de omni , ut aiunt , interesse, de lucro cessante , &c. Si secundum : vel qui ædificavit , ignorabat se alieno in solo ædificare , & tunc jus habet materiæ & artificii pretium repetendi ; vel non ignorabat se in alieno fundo ædificare , & tunc in Galliâ contra Romanis Juris dispositionem potest adhuc exigere materiæ & impensarum pretium , nisi justâ de causâ velit dominus ut solum suum priori statui restituatur , ut aliquando contingit, cùm quis intra annum & diem ædificia minùs necessaria constituit in fundo unde retractu gentilitio extruditur.

ARTICULUS SECUNDUS

De reliquis speciebus Juris.

Inter alias juris species numerantur usufructus, usus, habitatio, emphyteutis, feudum, libellus, superficies, servitus, pignus & hypotheca, quibus affinis est possessio.

Usufructus definitur : *Jus alienis rebus utendi, fruendi, salvâ rerum substantiâ.* Instit. Lib. 2. tit. 4. USUS
FRUCTUS

Dicitur 1^o. *Jus* : neque enim hîc loquimur de usu actuali, quem Jurisperiti usum *facti* vocant; 2^o. *utendi* : ut distinguatur à jure quod habet creditor in re sibi oppigneratâ, aut depositarius in deposito; hi enim si rebus illis domino invito utantur, tenentur ad restituendam æstimationem usûs; 3^o. *fruendi* : & sic distinguitur usufructus à mero usu. Nam simplex usufructus habet solummodò usum rei, v. g. equi, domûs, agri, sylvæ, *ad necessitatem quotidianam*, unde superfluos fructus vendere, *jus quod habet, alii* Leg. 12. § 1 *locare, vendere aut gratis cedere non potest* : cùm is De usu. *qui usumfructum habet, possit hæc omnia facere.* Instit. ibid. tit. 5.

Hic duo notanda : 1^o. fructus maturos, quos antequam collegerit, moritur usufructuarius, non pertinere ad hæredes fructuarii, sed ad proprietarium rei. Sed vicissim, *si pendentes fructus jam maturos reliquisset testator, fructuarius eos feret.... nam & stantes fructus, ipso facto ad fructuarium pertinent.* In his tamen videndum quid ferat conventio quâ quis usufructuarius constitutus est. Sic in Beneficiis fructus ultimi anni, annum à mense Januario, ut moris est, inchoando; successorem inter & titularis hæredes dividuntur pro ratâ temporis quo post inchoatum annum vixit titularis. Unde si Beneficiarius sub finem mensis Martii decedat, quarta pars fructuum *stantium* ad hæredes ejus pertinet; tertia verò, si sub *Aprilis finem* mortuus sit.

2°. Non solum in fructu esse immobilia, fundum v. g. & ædes; sed etiam mobilia, putà gregem, cujus lana, lac & fœtus percipi possunt. Hinc in Jure, silva cædua, apes, seminaria plantarum, statuae & alia id genus, in usumfructum relinqui posse dicuntur.

Dicitur 4°. *rebus alienis*; ususfructus enim est servitus, quæ nonnisi in re alienâ constitui potest.

Dicitur 5°. *salvâ rerum substantiâ*; quia ususfructuarius rem integram proprietario reservare debet. Porro ut salva maneat rei substantia, quædam sunt onera fructuarii.

1°. Enim si gregis usumfructum habeat in locum capitum demortuorum, alia capita, è fœtu quem recepit, submittere debet, Instit. De rer. divis. §. 38. Si tamen singulorum capitum divisim, non gregis collectivè sumpti usumfructum habuerit, non tenetur ad alia substituenda capita in locum eorum quæ perierint. Idem dicendum si pecus ejus sit naturæ ut prolem non habeat.

2°. Qui vineæ aut silvæ usumfructum habet, in locum demortuarum arborum aut vitium, alias plantare tenetur: & tunc priores quæ mortuæ sunt ad fructuarium pertinent. Leg. 18. ff. de usufr. Arbores verò vi tempestatis, non culpâ fructuarii everas, ab eo substitui non placet, ait Lex 59. eod. Verùm arbores istæ non cedunt fructuario, sed proprietario, qui eas impensis suis tollere tenetur. Si tamen everas arbores ad villæ refectionem necessariæ sint, iis uti poterit fructuarius.

3°. Qui domûs usumfructum habet, tenetur modicas reparaciones de suo præstare, nè pereat rei substantia; non tamen majores; neque etiam ædes, si vetustate corruerint, reficere tenetur. Imò quamvis rem possit facere meliorem, qualitatem ejus immutare prohibetur: unde ei ædes altius tollere non licet.

Ususfructus dupliciter acquiritur: 1°. dispositione Legis, & tunc dicitur *Legalis*: talis ille est quem pater Jure Romano habet in adventitio peculio filii
sub

sub potestate suâ constitui; 2°. Hominum voluntate, putà testamento, venditione, &c. & hic dicitur *conventionalis*.

Finitur autem usufructus, 1°. per mortem usufructuarii; 2°. si res, v. g. domus in quâ constitutus est pereat. Quòd si ea reficiatur, non reviviscet usufructus; 3°. si fructuarius tanto tempore jure suo non utatur, quanto opus est ut dominus directus contra eum præscribat; 4°. si usufructus domino proprietatis ab usufructuario cedatur, (nam *instituitur cedendo extraneo nihil agitur*) vel ex contrario, si *ibid. n. 3.* usufructuarius proprietatem rei adquisierit, quæ res *consolidatio* appellatur; 5°. si ad certum tempus vel ex lege, vel ex conventionne constitutus sit, eo enim exaucto finitur.

In Gallia extinguitur usufructus, morte etiam civili. Civiliter autem moriuntur, 1°. qui peremptorio & ultimo judicio ad mortem damnati sunt; 2°. qui carceri perpetuo, itèr qui triremibus, exiliove in perpetuum & ultra 9. annos multantur; 3°. qui solemnia Religionis vota emittunt: quidquid enim eorum est, hæredibus cedit, non Monasteriis.

Utius est jus utendi tantùm re alienâ in usum proprium, salvâ ejus substantiâ: unde multò minùs competit juris usuario, quàm fructuario. Nam qui merum habet usum domûs, vix *hospitem recipere* potest, neque alii jus suum cedere valet: qui usum habet fundi, oleribus, pomis, sæno, lignis uti potest, sed non nisi ad proprium usum: qui denique ovium usum haberet, iis solùm uti posset ad stercoreandum agrum, non tamen uti agnis, lacte, vel lanâ, quia hæc sunt in fructu. Plura verò potest fructuarius, ut patet ex dictis.

Dixi, *salvâ substantiâ*; quia usuarius, sicut & fructuarius, rem integram domino directo conservare debet: unde si cui legaretur usus vini vel panis, non tam videretur ei tribui usus quàm dominium; quia rei substantia ipso ejus usu destruitur

Atque hinc oritur quæstio, quæ olim inter Franciscanos magno animorum æstu agitata fuit, an in rebus quæ usu consumuntur, possit usus à dominio distinguui; adeò ut possit Minorita uti vino ad bibendum, pecuniâ ad emendum, absque vere ejusdem vini aut pecuniæ dominio; quâ de re sit

CONCLUSIO. In iis etiam rebus quæ usu consumuntur, dominium ab usu separari potest.

Prob. 1°. ut usus in iis etiam rebus quæ per usum pereunt, à dominio distinguatur, sufficit ut possit quis earum usum concedere, non concessio dominio; Atqui hoc non repugnat. Potest enim quis alteri tradere facultatem re suâ utendi, sed eâ lege, ut quoties voluerit, facultatem hanc revocet: tunc autem qui usum habebit, non habebit dominium, cum ille verè dominus remaneat, qui rem suam ac se pro nutu revocare potest; Ergo.

Prob. 2°. Conyiva habet usum ciborum sibi appositorum: Atqui tamen eorum dominus non est, semper enim prohiberi potest ab eo qui ipsum invitavit, isque cibos jam mensæ impositos, removere, aut pauperibus largiri potest.

Prob. 3°. Dominium rei non habet, nisi qui vult illud acceptare: Atqui Minores acceptare nolunt dominium rerum quæ sibi dantur, sed usum duntaxa pro dantis aut alterius nutu revocabilem.

Obj. 1°. Qui re per usum consumptibili uti potest, eo ipso potestatem habet ejusdem destruendæ: Ergo & ejus dominium habet.

R. neg. conf. Non enim satis est ad dominium ut rem destruere possit; sed insuper requiritur ut e rei destruendæ potestas non pendeat ab alio, ad cujus nutum revocari possit: Atqui Minoritæ re sibi certos in usum concessâ non utuntur, nisi dependenter à voluntate alterius, &c.

Obj. 2°. Usus est facultas aliquâ re utendi salvæ ejus substantiâ: Atqui nemo potest uti re usu consumptibili, salvâ ejus substantiâ; Ergo res consumptibilis, usum non habet à dominio distinctum.

R. Majorem esse veram de usu, prout in jure civili accipitur, quia Jurisperiti de usu differunt, prout versatur circa res quæ ipso usu non consumuntur: at si jus metaphysicè accipiatur, strictius definiri potest, Actus, vel facultas utendi re alienâ, ad nutum illius ad quem pertinet ea res.

Habitatio definiri solet, Jus habitandi in alienis ædibus, salvâ earum substantiâ.

Habitatio domûs in Jurè etiam Gallico distinguitur ab usu domûs: qui enim solum domûs usum habet, eam per se habitare tenetur; qui verò jus habitationis habet, *non solum in domo per se* degere, *sed etiam aliis eam locare* potest. HABITATIO.

Jus habitationis perdurat totâ legatarii vitâ, nisi aliter conventum sit. Si marito concessum sit, extenditur ad uxorem, filios, domesticos; neque enim seorsim ab iis vivere præsumitur. Idem dicendum si uxori concessum sit, aut viduæ (modò non à priori marito) quæ ad ultiores nuptias transvolet: sed si legata marito pars domûs, toti ejus familiæ non sufficiat, non ideo alias domûs partes sibi non legatas poterit occupare. Instit. li 2. tit. 5 n. 5.

Emphyteusis quæ sic dicta est à meliorando, est contractus quo res immobilis possidenda & fruenda alicui traditur, eâ lege ut pensio annua inde domino directo præstetur. Hæc pensio quæ dicitur *Canon*, modica esse debet, prout emphyteuta plus aut minus ad meliorationem tenetur. Emphyteuta pensionis remissionem exigere nequit, eo prætextu quòd toto sterili anno, nihil collegerit; imò si rei emphyteuticæ pars aquis abrepta, aut aliter perierit; quod residuum est integram, ut antè, pensionem debet; sed in eo casu emphyteuta à contractu resilire potest. EMPHYTEUSIS.

Quæres 1º. an rejici possit emphyteuta qui pactam pensionem non solvit. R. posse expelli, si pro Ecclesiasticâ emphyteusi per biennium, pro seculari per totum triennium non solverit: sed expulsionem hanc per Judicem, partibus vocatis, de-

cerni oportet. Expulsus autem Emphyteuta, impensas quas in melioriando fundo posuit, repetere non potest: debet tamen Judex habitum meliorationum ratione, congruam dilationem emphyteutæ concedere, ut vel solvere, vel emphyteusim suam aliis vendere possit, quod sine consensu domini facere potest.

Quæres 2°. an emphyteuta fundum, quo voluerit modo, meliorare possit. R. negat. Soli enim faciem immutare non debet; unde non licet agros in silvas, aut silvas in arationes vertere; si tamen emphyteuta fœno, pascuis, ligno indigeret, aut Baccho magis quàm Cereri opportuna esset tellus, tunc veritæ non essent eæ mutationes.

UDUM. Feudum est contractus, quo rei immobilis dominium utile, alicui sub fidei & obsequii conditione traditur à domino rei ejusdem proprietatem retinente. Qui tradit, dicitur *infeudator*, qui accipit, *vasallus*, aut *feudatarius*: res data, *feudum*; ejusque proprietas ad vasallum magis quàm ad dominum nunc pertinere censetur.

Jura domino à vasallis præstanda, alia sunt honorifica ut fidelitas, *fœi & homage*; alia utilia, quæ consistunt in quibusdam emolumentis. Jura dominis in singulis mutationibus debita, gallicè *lods & ventes*, à die initii constructus, verè & ex justitiâ debentur: unde qui rem feudalem vendit aut emit, (sunt enim eâ de re variæ consuetudines) ea in conscientiâ solvere tenetur, etiam non requisitus.

SELLUS. Libellus est contractus quo emphyteuta, aut vasallus rem suam emphyteuticam, aut feudalem, cedit tertio in emphyteusim aut feudum.

PERFI- Superficies est jus quo quis alicui soli superficiem
S. possidet, & in eo ædificare potest. Qui hoc jus habet, habet dominium utile domûs superficiariæ, cujus proprietas penès dominum loci remanet.

ERV- Servitus sumpta activè, est jus quod quis habet
S. in re alterius, ut sibi aut rei suæ serviat. Servitus passivè sumpta est ipsa rei subjeccio in commodum alterius.

Servitus dividitur 1°. in *realem & personalem*. Realis ea est per quam res rei servit, ut domus domui cujus stillantes aquas excipit. Personalis ea est, quæ res personæ obligatur, vel persona rei; res quidem, ut si jus habeam non propter agrum, sed aliunde, hac transeundi: persona verò rei, ut si Titius agrum meum excolere debeat. Ususfructus, usus & habitatio sunt propriè servitutes personales.

2°. Servitus realis dividitur in *urbanam, & rusticam*. Urbana ea est quæ urbano prædio debetur; rustica quæ prædio rustico debita est. Sed nota urbanæ prædii nomine, intelligi, quodcumque ædificium à patre-familias habitandum, sive sit in urbe, sive in villis & in vicis, & hortum amœnitatis causâ annexum: per prædium verò rusticum intelligi prædium omne distinctum ab humano habitaculo, appendicèque illius horto amœno. Hinc ager, stabula, horrea ab hominis habitaculo separata, prædium rusticum constituunt, etiam si in urbibus sita sint.

Urbanorum prædiorum servitutes & jura talia Insti. l. sunt: *altius tollendi ædificiï, & officiendi luminibus* l. 1. ut. 3. *vicini, aut non extollendi: itèm stillicidium avertendi in testum vel arcam vicini, aut non avertendi: itèm immittendi ligna in parietem vicini.*

Servitus rusticorum prædiorum sunt iter, actus, L. 1. via, aquæductus; dicunturque servitutes nominatæ. De serv. prædior. rusticæ.

Iter est jus quo quis pedes aut eques per alterius fundum transire aut ambulare potest: qui solum itineris jus habet, etsi jumento vehi potest, jumentum tamen agere non potest ante se. Actus, est jus agendi jumentum aut vehiculum. Via, utrumque itineris & actûs jus complectitur; adeoque est jus eundi, & agendi jumentum & vehiculum. Aquæductus est jus aquam ducendi per alienum fundum, sive canalibus, sive rivo per alterius terram depresso, quo aqua decurrat.

Servitutes rusticæ quæ *innominatæ* dicuntur, sunt, aquæ haustus, jus pascendi pecoris, calcis coquendæ, arenæ fodiendæ, &c.

Quæres, quibus modis servitus acquiratur.

R. servitutes alias esse quæ alicui liberè conceduntur, & eæ comparantur ut alia quæcumque bona
L. 12. ff. de elig. putâ venditione, &c. alias quæ necessariò constituuntur: ut si quis sepulchrum habeat, viam autem ad sepulchrum non habeat; is enim Judicis operi vicinum cogere potest, ut justo pretio iter sibi prætet ad sepulchrum.

Omnes servitutes præscribuntur decennio contra præsentēs, vel viginti spatio annorum contra absentes. Leg. 13. Cod. de servit. In Galliâ consulem sunt locorum usus; nam v. g. in consuetudine Parisiensi, nulla est servitutum præscriptio sine titulo unde, si vè ruri si vè in urbe, nequidem post annos centum servitutem præscripseris, nisi titulum exhibeas.

Servitus finitur non præscriptione solùm, sed & contrariis pactis; itè reductione prædii ad domum cui serviebat, aut destructione rei quæ servituti occasionem dederat. Sic si aruerit fons, in quo ut aquam haurires, per fundum meum transire poteras, jam hæc transire non poteris: at reviviscens fonte, reviviscet jus tuum, etiam si elapsum fuisset tempus præscribendi.

C A P U T T E R T I U M.

De Restitutione in genere.

Obligacionem restituendi parit injustitia, quod definitur alieni juris violatio, & quæ proinde volenti inferri non potest, cum implicet lædendi illius qui volens jure suo cedit, si tamen cedere non prohibetur; unde qui Clericum percutit volentem, subiacet censuræ, quia Ecclesia ob honorem suum totius, vetat nè Clerici etiam volentes contumeliâ afficiantur.

Restitutio definiri potest, Redditio rei debet

vel in ſe, vel in æquivalenti. Eſt quidem 1°. redditio, ac proinde actus juſtitiz commutativæ, quo conſtituitur æqualitas rei ad rem, inter juſ perſonæ & rem quæ perſonæ illi redditur; 2°. eſt redditio *rei debita*: ſeu res debeatur ex injuriâ, furto, v. g. vel rapinâ: ſeu debita ſit aliò titulo, depoſiti v. g. commodati, &c. 3°. eſt redditio *in ſe vel in æquivalenti*: quia reſtitutio fieri poteſt abſque eo quodd reddatur, aut reddi poſſit illud numero bonum quod alteri ablatum eſt; ut ſi pecuniæ ſummam ei conferas cujus bovem occidiſti. Ut reſtitutio fiat æquivalenter, lucrum ceſſans & damnum emergens compenſari debent, ut ex dicendis conſtabit.

Reſtitutio differt tum à ſatiſfactione, tum à ſolutione; à ſatiſfactione quidem, quia ſatiſfactio eſt injuriæ alicui illatæ reparatio, eò major quò dignior eſt perſona offenſa: reſtitutio autem neque neceſſariò ſupponit injuriam, ut patet in redditione mutui; neque reſpicit perſonam, ſed rem, unde major eſſe non debet reſtitutio quæ ſit nobili quàm quæ plebeio. A ſolutione verò, 1°. quia ſolutio ſupponit rem quæ ſolvitur diverſam eſſe ab eâ pro quâ ſolvitur; reſtitutio verò ejusdem rei eſſe poteſt; 2°. quia ſolvi dicitur quod debetur, ex voto & jramento, non dicitur verò reſtitui; è contrario, depoſitum dicitur reſtitui, non verò ſolvi.

His præſuppoſitis videndum an neceſſaria ſit reſtitutio, quæ ejus radices, quâ ex culpâ oriatur, qui ad eam teneantur, quo ordine facienda, quinam demum ab eâ immunes ſint.

ARTICULUS PRIMUS.

De neceſſitate Reſtitutionis, ejusque radicibus.

CONCLUSIO. Reſtitutio in re aut in voto neceſſaria eſt ad ſalutem.

Prob. 1°. ex Scripturâ. Ezech. 33. *Si imrius fecerit judicium & juſtitiam, & pignus reſtituerit,*

rapinamque reddiderit... vitâ vivet, & non morietur.
 Jacobi 5. *Mercēs operariorum.... quæ fraudata est à vobis clamat, & clamor eorum in aures Domini Sabaoth introivit.* Unde sic: illud est ad salutem necessarium, cujus omissio mortem infert animæ, & severam à Domino vindictam expectare debet: Atqui ex citatis textibus restitutionis omissio infert mortem animæ, &c. Hinc notum illud S. Augustini Epist. 54. *Si res aliena propter quam peccatum est, reddi potest, & non redditur, pœnitentia non agitur, sed simulatur: si autem veraciter agitur, non remittitur peccatum, nisi restituatur ablatum.... cùm restitui potest.*

Prob. 2^o. ratione. Omissio restitutionis est virtualiter furtum, est enim acceptio rei alienæ continuata: Atqui fur salvare non potest; Ergo nec qui rem alienam non restituit.

Dixi, restitutio *in re, aut in voto*, quia ei qui restituere non potest, satis est ut sincerum habeat propositum restituendi cùm poterit.

Obj. 1^o. Qui rem habet alienam, domino consentiente, aut irrationabiliter invito, non tenetur ad ejus restitutionem: Atqui dominus consentit aut consentire debet, ut res sibi ablata retineatur à fure; alioqui præferret rem temporalem æternæ alterius saluti, quæ periclitabitur nisi consentiat ut alter rem illam sibi retineat.

R. ad 1. neg. min. Si enim valeat pia hæc subtilitas, jam unusquisque rem alterius invadere poterit; nemini etiam in judicio opes suas defendere licitum erit, nè fortè fratris sui animam peccato exponat. Apage novum caritatis genus.

Ad 2. dico nos non teneri spirituale proximi bonum bono nostro corporali anteferre, nisi cùm proximus in gravi aut extremâ constitutus est necessitate, à quâ liberari nequit, nisi per boni nostri jacturam. At cùm homo animæ periculum non nisi propriâ voluntate subit, aliter ratiocinandum est; alioqui melior esset furium quàm virorum frugi conditio.

Obj. 2°. Rachel, Genes. 31. furata est idola patris sui: David, I. Reg. 27. legitur oves & boves abstulisse: Atqui nec Rachel nec David leguntur restituisse; Ergo.

R. 1°. Nec sancta fuisse omnia quæ fecerunt viri sancti, nec scripta fuisse omnia eorum pœnitentiæ opera: fieri ergo potuit ut restituerint, & hoc Scriptura non expresse.

2°. Quod spectat ad Rachelem, multi eam accusant furti domestici, & ita sensisse videtur ipse Jacob cum ad Laban dixit: *Apud quemcumque inveneris deos tuos, necetur coram fratribus nostris*, Alii verò existimant potuisse Rachelem jure compensationis auferre idola Laban, qui debitam filiabus suis dotem denegaverat, ut patet ex v. 14. ibid.

Quod pertinet ad Davidem, abstulit ille pecora eorum quos Deus occidi jusserat: quibus autem eripi vita potest, iis & bona eripi possunt.

Quæres. 1°. an præceptum restituendi, affirmativum sit, an negativum. R. cum S. Thomâ, q. 62. art. 8. ad 1. *Præceptum de restitutione faciendâ, quamvis secundum formam sit affirmativum, implicat tamen in se negativum præceptum, quia prohibemur rem alterius detinere*. Hæc autem negativi præcepti ratio est quid primarii in præcepto restitutionis: primario enim vetamur retinere alienum, tum deinde ex consequenti illud restituere jubemur.

Hinc colliges 1°. præceptum restituendi obligare *ad statim*, sive agatur de animi præparatione, quia qui novit se rem alterius habere, statim animum habere debet ejusdem quamprimum restituendæ; sive agatur de ipsâ executione. Illud tamen *statim*, non mathematicè accipiendum est, quasi consistat in indivisibili, sed moraliter: moraliter autem id censetur statim fieri quod fit cum commodè fieri potest. Et verò dominus rationabiliter invitus non erit, si quis per levem moram, restitutionem differat.

Colliges 2°. hominem qui non restituit, cum potest, *semper peccare*. Docet tamen Sylvius pec-

catum hoc unum esse & idem, nisi expressè & tacitè renovetur propositum non restituendi: expressè quidem, ut si positivè statuas alienum detinere; tacitè verò, ut cum advertis aut facillè advertere potes te alienum retinere, nec tamen proponis restituere. In hac autem continuatione gravitas peccati semper crescit, tum ratione damni quod diutius sustinere cogitur verus rei dominus: tum quia ipsa detentionis, imò & injustæ voluntatis diuturnitas potest esse circumstantia notabiliter aggravans. Unde debet pœnitens aperire, 1°. à quo tempore rem alterius detineat; 2°. an eam semper restituere potuerit; 3°. an voluntatem ejus retinendâ pluries iteraverit.

Colliges 3°. negandam esse absolutionem pœnitentibus restitutioni obnoxiiis; 1°. cum firmum non habent restituendi propositum, quo carere prudenter judicantur qui media ad comparandam restituendi facultatem necessaria non adhibent.

2°. Etiam in periculo mortis, cum restitutionem quam per se possunt, hæredibus faciendam committunt. Et hoc præcipuè locum habet in Magnatibus, quorum testamenta vix unquam implentur ab hæredibus, qui satis se facere putant, si quam restitutionem avus patri, & sibi pater præcepit, hanc ipsi posteris suis, novis onustam debitis commendent.

3°. Cum toti solvendo pares, non nisi partem restituunt, sub eo prætextu quòd dominus, utpotè dives, nihil ex hac dilatione patiatu detrimenti: peccas enim eo ipso quo alienum rapis, sive dominus inde damnum patiatu, sive non: crescit tamen peccatum crescente proximi damno.

4°. Cum jam in aliis confessionibus polliciti se restitutos, necdum tamen promissis steterunt, quia æquum non est ut habeatur fides mendaci, nisi fortè, ait Sylvius, evidentia sinceritatis indicia præ se ferat, quibus absque ullâ erroris formidine vir sapiens fidem habere queat.

Quæres 2°. quandonam censeatur non perseve-

vere virtualiter propositum detinendi rem alienam.
R. hos vulgò assignari casus, 1^o. cùm detentor contritionis actum elicit, & rem quam detinet restituere sibi proponit. Videndum tamen an non illusorius sit ille contritionis actus : à *fructibus eorum cognoscetis eos*; 2^o. cùm rei alienæ detentio desinit esse peccatum, v. g. quia detentor factus est impotens ad reddendum; sed & videndum, an non ità mente sit affectus, ut etiamsi possit restituere, nolit.

Quæres 3^o. quot sint restitutionis radices.

R. Quatuor assignari posse; scilicet injustam acceptionem; injustam detentionem; injustam damnificationem, ac denique contractum aut quasi contractum.

Injusta acceptio est cùm res aliena domino rationabiliter invito usurpatur.

Injusta detentio est cùm aliquis rem alterius iniquè retinet, quod contingere potest absque injustâ acceptione, ut si meas inter gemmas, alterius gemmam quam sinè advertentiâ collegi, detexero, eamque restituere nolim.

Injusta damnificatio, cùm cuiuspiam infertur damnum absque ullâ rei ejus acceptione, aut detentione : ut cùm quis alterius ædes succendit, vel dolosè impedit nè bonum aliquod obtineat.

His titulis addi potest quartus, nimirum ratio contractûs expliciti aut impliciti. Sic tenetur ad restituendum, qui pecuniam mutuo acceptam, fortuito casu amisit : sic ei restitui debet qui alterius absentis negotia spontè & utiliter gessit, aliquid pretio æstimabile pro illis impendendo, ut si flammam à domo ejus removerit.

Porro plurimi interest scire quo, ex titulo teneatur quis ad restituendum. Si enim tenetur quia rem alterius iniquè possidet, perseverat restituendi obligatio, re etiam destructâ vel sublatâ; licet non inditior factus sit; qui iniqua damnificatio fundat restitutionis obligationem quæ subsistit, donec realis *ponatur damni reparatio.* Si verò teneatur ad resti-

tuendum absque præviâ injustitiâ, tunc si absque ipsius culpâ pereat res quam restituere debebat, non tenetur, nisi quantum ex eâ factus est ditior; quia totum obligationis ejus fundamentum inde est, quodd habeat rem alterius vel in se, vel in aliquo quod ei succedat. Est autem differentia inter rem ipsam secundum se, & id quod loco ejus succedit, quodd res ipsa semper clamet domino, eique secundum se debeatur quandiu superest, excepto præscriptionis casu; id verò quod lucro rei succedit, tunc solum domino debetur, quando & quantum bonæ fidei possessor factus est locupletior. Ut autem hæc melius intelligantur, videndum est an non aliquando ad restituendum teneatur quis absque ullâ culpâ, &c.

ARTICULUS SECUNDUS

De culpâ Restitutionis obligationem pariente.

Culpa duplex hic distinguitur: alia *theologica*; quæ est peccatum mortale vel veniale; alia *juridica*, quæ est omissio alicujus diligentiae per ignorantiam, incuriam aut inadvertentiam, ex quâ alicui damnum creatur: non refert autem an omissio hæc peccatum sit, necne.

Culpa juridica triplex, lata, levis, & levissima; quibus addunt alicui latissimam & latiore.

Culpa *latissima* est diligentiae, quam ceteri adhibere solent, omissio damnosa, eâ intentione ut alter damno afficiatur. Talis est culpa militis excubias agentis, qui dormit aut dormire fingit ut faciliorem hosti accessum præbeat. Hæc culpa grande est peccatum, & verus dolus. Dolus autem est quævis machinatio ad decipiendum.

Culpa *latis* est dolus præsumptus: ut si sciens & valens impedire, non impediam tamen quominus v. g. fur rem apud me depositam auferat.

Culpa *lata* est omissio diligentiae quam prudentes ejusdem conditionis homines, in ejusmodi rebus,

adhibere solent. Talis est negligentia ancillæ quæ domûs januam claudere vespere neglexit.

Culpa *levis* est omissio diligentiae quam adhibent diligentiores. Talis est culpa illius qui librum reliquit in cubiculo quod seris non occluserat, aut qui servum admisit probitatis non satis notæ.

Culpa *levissima* est omissio diligentiae quam solertissimi in rebus ejusdem naturæ adhibent; qualis est illius qui cubiculum clausit, sed non probavit manu pulsando, an bene clausum esset.

Ex his multa sunt quæ sine ullo peccato contingere possunt, putà ex oblivione naturali, &c.

His positis videndum est quâ ex culpâ nascatur restituendi obligatio: sed antequam id præstetur, sedulò est observandum non eandem esse rerum omnium quæ alicujus culpâ pereunt, conditionem. Quædam enim non supponunt contractum, ut si bestia tua de se stabulum meum ingressa, ibi cum meis subrepta fuerit. Quædam supponunt contractum, aut quasi contractum. Contractus autem vel transfert dominium, ut emptio & mutuum; vel non transfert, ut locatum & depositum. Insuper contractus vel cedit in utilitatem solius recipientis, ut commodatum; vel in utilitatem solius dantis, ut depositum; vel in utilitatem utriusque, ut locatum. Quasi contractus sunt negotiorum alienorum gestio, tutela, cura, officium Judicis, Advocati, Medici, &c. Sit nunc

CONCLUSIO I. Ad inducendam restitutionis obligationem sufficit & requiritur culpa theologica venialis adversus justitiam commutativam, extra casum contractûs aut quasi contractûs.

Prob. 1. pars * 1^o. ex cap. 9. *de injuriis*, ubi sic: *Si culpâ tuâ datum est damnum, vel injuria irrogata, seu aliis irrogantibus, opem fortè tulisti, aut hac imperitiâ tuâ, sive negligentia evenerunt, jure super his te satisfacere oportet*: Atqui per peccatum etiam veniale, alicui injuria etiam formalis inferri potest. Nam *infertur formaliter injuria ab eo, qui*

sciens & volens jus alterius lædit: Atqui venialiter peccando lædit quis jus alterius sciens & volens; Ergo.

† † 2°. Quia si venialis culpa non sufficeret ad inducendam restituendi obligationem, nullum esset veniale furtum; nulla restituendi lex eis imponenda qui per minuta furta magnam pecuniæ quantitatem congestissent; quod absurdum est.

Prob. 2. pars, quodd nimirum secluso contractu requiratur culpa theologia. Quia non tenetur quis ad restituendum, nisi ratione alicujus ex radicibus
Sup. 59. restitutionis quæ suprâ recensitæ sunt: Atqui ubi deest tum contractus, tum culpa quævis theologia, deest omnis radix quæ restitutionis obligationem parere possit. Nulla enim est rei acceptio, detentio, aut damnificatio formaliter iniqua, cum absit omne peccatum; nullus quoque est contractus aut quasi contractus, ex hypothesi; Ergo.

Instit. 1. Obj. 1°. Sanciunt Romanæ & Gallicæ leges, ut
10. iii. 9. animal quod alicui damnum sine domini sui culpâ, intulit, ab eo qui damnum passus est occupari & retineri possit, nisi malit dominus feræ damnum totum reparare; Ergo.

R. 1°. Casus iste unicus est & singularis, adeoque est exceptio firmans regulam; 2°. ea lex, juxta Theologos multos, non obligat in conscientia ante sententiam Judicis. Unde non videtur dominus peccare, si neque restituat, neque animal dedat, sed occultet; quando neque lata est contra ipsum sententia; nec quidquam omisit eorum, quæ necessaria erant ut proximi damnum averteretur.

Instit. 1. Obj. 2°. Jure naturali qui posuit inæqualitatem,
10. iii. 9. tenetur eam reparare; sed qui alteri damnum intulit, etiam sine culpâ, posuit inæqualitatem.

R. neg. maj generaliter intellectam. Ea enim solum inæqualitas est necessariò reparanda, quæ est formaliter injuriosa, non autem quæ nascitur ex casu fortuito extra contractum. Neque hoc durum *videri debet domino* qui damnum sensit; tum quia

nolle debet neminem sine culpâ puniri debere; tum quia ipse in simili casu immunis erit à restituendo.

CONCLUSIO II. Qui ex culpâ veniali, grave damnum intulit, non videtur teneri ad reparationem totius, extra contractum. Ità viri graves.

Prob. 1^o. Injuria venialis citra contractum, aut quasi contractum, non debet tantam parere obligationem, quantam injuria gravis & plenè voluntaria, quia nimirum obligatio restituendi minùs sumitur ex parte objecti, quàm ex parte injuriæ formalis; unde statim dictum est, ubi est grave damnum, & culpa theologica nulla, nullam esse restituendi obligationem: Atqui si teneretur quis ex culpâ veniali ad refusionem damni totius, injuria venialis tantam pareret restituendi obligationem, quantam injuria gravis, &c.

Prob. 2^o. Obligatio restituendi, licèt non sit propriè pœna, pœnæ tamen rationem imitatur; est enim quoddam onus impositum delinquenti: Atqui pœna culpæ proportionata esse debet; Ergo si levis sit culpa, pœna levior esse debet.

Hic duo notanda: 1^o. in dubio an culpa mortalis sit, an venialis, judicandum est eam mortalem esse, adèoque imponenda est damni totius reparatio: tum quia potior esse debet conditio innocentis, quàm delinquentis: tum quia in operibus externis quæ graviter periculosa sunt, rarò contingit, si quosdam vehementis passionis casus tollas, ut quis non tantùm attendat, quantum ad peccatum mortale necessum est: opus enim graviter periculosum, naturaliter & quasi sponte suâ, mentis advertentiam excitat, ut experientia docet. Porò cum occurrit dubium aliquod in praxi, resolvendum est ex iis quæ communiter, non ex iis quæ rarò contingunt.

Not. 2^o. quòd licèt non teneatur quis ex culpâ veniali, nisi ad reparandam illati damni partem, ad id tamen teneri possit sub peccato mortali: quia tanta esse potest illati damni quantitas, ut pars culpæ veniali respondens gravis sit momenti.

Obj. Ut quis totam quam posuit inæqualitatem resarcire debeat, sufficit ut hæc ei secundum se totam voluntaria sit : Atqui res sic se habet in casu damni per culpam venialem illati ; cum qui illud intulit, ab eo toto potuerit & debuerit abstinere ; Ergo.

R. neg. min. non enim sufficit ut aliquis quomodocumque voluerit damnum proximi ; sed requiri videtur ut id. voluerit in gradu qui injuriam formaliter gravem constituat : alioqui enim injuriæ solum levis reus, eodem plecteretur modo ; quæ qui gravissimam intulisset ; quod justitiæ regulis minus congruit.

At, inquires, idem damnum intulit, ac si mortaliter peccasset ; Ergo eadem opus est reparatione.

R. dist. ant. Idem intulit damnum objective, C. formaliter, N. Porro, ut jam monuimus, non damni objective sumpti, sed injuriæ formalis præcipue habenda est ratio : alioqui teneretur quis aliquando sine ullâ culpâ theologicâ totum refundere damnum : quia fieri potest ut majus alicui damnum inferas ex inadvertentiâ, quàm si sciens & volens eidem noceres.

CONCLUSIO. III. Ad obligationem restituendi, supposito contractu, requiritur culpa lata, cum contractus cedit in commodum solius dantis ; sufficit verò culpa levissima, si cedat in utilitatem solius recipientis ; requiritur autem & sufficit culpa levis, si cedat in utilitatem dantis & recipientis.

Prob. 1. pars. Non tenetur quis majorem adhibere diligentiam erga rem alienam quam sine ullo sui commodo recepit, quàm erga res proprias : Atqui ad majorem teneretur diligentiam, si restituere deberet ex culpâ levi, vel levissimâ. Quisque enim censetur res suas prudenter curare, cum in earum curâ culpam omnem latam devitat, ut indicat ipsa culpæ latæ definitio ; Ergo qui servabat depositum quod ablatum est, nec de levi culpâ, nec de casu fortuito tenetur regulariter loquendo,

Dixi, *regulariter loquendo*; quia de deposito teneris ex culpâ etiam levi; 1°. Si te ipsum deposito obtulisti, vel si aliquid pro ejus custodiâ recepisti; quia tunc vel contractus vergit in utilitatem utriusque, vel majorem solito diligentiam promittere censeris: imò teneris ex culpâ levissimâ, si te tanquam diligentissimum custodem obtulisses, quia eo ipso diligentiam maximam promisisses; 2°. adhuc teneris ex culpâ levissimâ, imò etiam de casu fortuito, si ex pacto ad casum fortuitum te obligaveris, si depositum transtuleris in locum periculosum, si fueris in morâ, non reddendo cùm reddere poteras. Pacto enim culpâ vel morâ præcedentibus, casus etiam fortuitus imputatur.

C. 1.
deposiCap.
sup.

Prob. 2. pars, quia postulat æquitas, ut qui rem alterius in solam suâ utilitatem accepit, summâ, nè quid dominus patiatur damni, utatur diligentia; Ergo si librum tibi commodatum amiseris, quia januam non clausisti, vel quia non sat observasti an clausa esset, teneris ad restituendum.

Non tamen teneris ex casu fortuito, quia ubi nulla culpa vel pactio intercedit, res domino suo perire debet.

Excipe 1°. si commodatarius casui fortuito causam præbuerit: ut si equum Versalias usque acceperit, cum promissione ultrâ non transeundi, & tamen ultrâ progressus in latronum manus incidit; 2°. si præcesserit pactum de re quocumque periret modo restituendâ; 3°. si commodatarius sit in morâ restituendi rem præfixo tempore, quæ interim perierit, aut deterior evaserit, quod verissimiliter sinè morâ hæc non contigisset.

Quæres 2°. an eadem sit conditio precarii, quæ commodati. R. negat. Cùm enim precarium habeat hoc onus annexum, ut semper revocari possit ad nutum concedentis, meritò sancitum est ut in precarii contractu non teneatur quis ad restituendum, nisi ex dolo aut culpâ latâ. Aliud est de commodato: commodans enim rem commodatam revocare non

potest, nisi post usum & tempus de quibus conventum est; adeoque cum ex parte plus habeat oneris, ex aliâ minùs sustinere debet.

Quæres 2°. quid juris, si res commodata apud commodantem peritura fuisset, sicut apud commodatarium, v. g. communi incendio? R. Nulla est tunc restituendi obligatio, quia commodatarius non est causa damni; supponimus enim eum incendiî causam non esse.

Quæres 3°. si commodatarius res suas simul & alienas sibi commodatas liberare nequeat ab incendio, quid faciendum. R. Videndum in cujus utilitatem cedat commodatum. Si, ut fieri solet, in utilitatem solius accipientis, debet ille præferre rem alienam suis propriis minoris aut æqualis valoris, non autem suis quæ pluris notabiliter valent. Si agatur de commodato improprie dicto, quod magis vergat in commodum dantis, potest res suas etiam minoris valoris, rebus alterius præferre. Quod si contractus sit in utilitatem utriusque, potest quisque ceteris paribus res proprias majoris aut æqualis valoris præferre alienis, non autem quæ sunt viliores. Idem dicendum de re depositâ, conductâ, in pignus traditâ, &c.

Quæres 4°. an censeri debeat in culpâ, qui rem sibi commodatam remittit per nuntium cujus culpâ perit? R. eos qui aliquid commodato accipiunt, non intendere obligari ad illud per semetipsos reportandum. Itaque vel eligunt aliquem de cujus fidelitate & diligentia certi sint quantum satis est, vel non: si 1. restituere non debent, quia sinè suâ culpâ decepti fuere: si 2. restituere tenentur, quia tunc magnæ negligentia rei sunt. Si quis tamen per nuntium etiam fidelem remittat rem mutuo acceptam, quæ fortuito pereat in viâ, tenetur de damno; quia mutuatarius rei mutuo acceptæ dominus est, res autem domino suo perit.

Prob. 3. pars Conclusionis, quod nempe sufficiat & requiratur culpa levis, si contractus cedat

in utriusque contrahentis utilitatem ; prob. inquam , quia in hoc casu nec sufficit culpa levissima , nec requiritur culpa lata : 1°. quidem non sufficit culpa levissima , quia cùm hujusmodi contractus cedat etiam in utilitatem dantis , æquum non est ut accipiens ad tantam teneatur diligentiam , ac si contractus in solam suam utilitatem vergeret : 2°. non tamen requiritur culpa lata , quia propter oppositam rationem , æquum non est ut qui commodum percipit ex contractu , non teneatur ad majorem diligentiam , quàm si nihil inde perciperet emolumentum ; Ergo superest ut requiratur & sufficiat culpa levis.

Nautæ tamen , Caupones , Stabularii de culpâ etiam levissimâ tenentur , etiamsi aliquid gratis apud se receperint.

Quæres 5°. an teneatur quis ante Judicis sententiam restituere id quod ex culpâ levi vel levissimâ debet. R. affirmat. quia id non solum legibus , sed & unanimi contrahentium usu constitutum est.

CONCLUSIO IV. Ad obligationem restituendi ex quasi contractu , requiritur aliquando culpa lata ; aliquando sufficit culpa levis , aut levissima.

Prob. Nam 1°. requiritur culpa lata , cùm quis ex officio aliquid facit in utilitatem alterius sed gratis : qui enim gratis aliquid facit , non censetur majorem spondere diligentiam , quàm quæ à prudentibus in eodem casu communiter expectatur , nisi se obtulerit , alio diligentiore se offerente , quia tunc censetur eandem promississe diligentiam , quam spondebat ille diligentior.

2°. Ex culpa levi tenentur qui ex officio aliquid faciunt mercede conducti , ut Tutores , Curatores , Advocati , Medici , Chirurghi , Artifices , Architecti , &c. Ratio est , quia qui ex officio suo aliquid percipiunt emolumentum , majorem adhibere debent diligentiam , quam si nullum inde lucrum reportarent. Equidem si Advocatus bonâ fide præstiterit id omne quod verè prudentes præstare solent , non tenebitur , si causa cadat , ad restituendum , tamen

omiserit aliquid quod non omisissent diligentissimi : sed si eam non admiserit diligentiam quam diligentiores solent, est in culpâ levi, & ad restituendum obligatur.

3^o. Varii sunt casus in quibus tenetur homo de culpâ etiam levissimâ : ut v. g. 1^o. si se profiteatur diligentiozem & peritiozem aliis, tunc enim promittit saltêm implicitè, se plus præstiturum quàm præstent alii; 2^o. si operas locet in re tanti valoris ut ex naturâ suâ singularem custodiam requirat, ut si agatur de lite ex quâ sequi debeat familiæ alicujus infamatio; aut si transferenda sit columna, quam sinè grandi periculo transferri non posse manifestum est; in his enim casibus tacita esse videtur diligentiae maximæ postulatio & promissio.

† Quæres, quid sentiendum de iis qui suo consilio nocuerunt. R. Si agatur de iis ad quos ratione officii vel professionis spectat consilium dare, quales sunt Confessarii, Theologi, Jurisconsulti, imò ii etiam qui pro idoneis consiliariis se gerunt, eos teneri ad restitutionem ex culpâ latâ. Ratio est 1^o. quia ex cap. 9. de injur. *Si culpâ tuâ datum est damnum, vel injuria irrogata... aut hæc imperitiâ tuâ, sive negligentia evenerunt; jure super his satisfacere te oportet, nec ignorantia te excusat, si scire debuisti ex facto tuo injuriam verisimiliter posse contingere vel jacturam*; 2^o. quia qui ex officio consilium dant, eam saltêm adhibere tenentur diligentiam quam passim adhibent diligentes ejusdem professionis viri; Ergo si eam non adhibuerint, tenentur ad restituendum.

Imò qui mercede seu stipendio conductus (ut Medici, Advocati, Parochi) malum consilium dedit, videtur de culpâ etiam levi teneri, ut notat Silvius, & satis probant quæ hætenus dicta sunt. Unde multum sibi metuere debent ii omnes qui ratione officii sui sunt imperitorum consiliarii : ex iis enim multi per liberiora consilia frequentem injustitiis causam præbent. Qui tamen bonâ fide exequitur id quod ex *decisione* Confessarii vel Advocati licitum esse putat

non tenetur ad restitutionem, nisi quatenus aliquid habet rei alienæ, aut ex eâ ditior factus est: Advocatus verò & quilibet alius consulens ex officio, tenetur ad totum.

Ab hac ob datum consilium restituendi obligatione immunes sunt, 1°. qui indicant se dubitare de casu proposito; 2°. qui dicunt ita quidem sibi videri, at monent ut alii consulantur; 3°. ii ad quos ratione officii vel professionis non pertinet consilium dare, quales sunt idiotæ, rustici, mulieres, & qui pro idoneis consultoribus non se gerunt. Si tamen agitur de damno tertii, putà si suadeas alteri ut non restituat, peccas graviter & ad restituendum teneris, quia illi tertio damnum infers; nec obstat quòd veritatem ignores inculpatè, quia nihilominus imprudenter agis; utpotè qui in rebus quæ te prætereunt, aliis consilium præbere ausis.

ARTICULUS TERTIUS.

De iis qui ad restituendum tenentur.

Hic nobis dicendum est: 1°. de possessore bonæ fidei; 2°. de possessore malæ aut dubiæ fidei; 3°. de iis qui alterius damno cooperantur.

SECTIO PRIMÆ.

De Possessore bonæ fidei.

Possessor bonæ fidei ille dicitur, qui aliquid possidet quod sinè dolo & fraude suum esse putat, licèt sit alterius. De eo hæc certa sunt:

1°. quod non peccat contra justitiam, rem alienam retinendo, minoris vendendo, & dissipando, quandiu durat bona ipsius fides.

2°. quòd rem illam, etiamsi publicè emerit, gratis restituere debeat statim ac cessat bona fides, nisi satis effluxerit temporis ad præscriptionem. Deduci tamen debent *impeniæ* quas in rei conservatione fecit emptor bonæ fidei.

3°. Si cum dominus comparet, res quam bonâ fide à fure emisti, jam alteri à te revendita fuerit, debes rescisso contractu, suam secundo emptori pecuniam reddere, quia venditor emptorem de venditione indemnem servare tenetur. Quod si is qui rem furtivam secundo loco emit, cum eadem non compareat, primus emptor seu bonæ fidei possessor id solum vero domino restituere debet quo factus est ditior; quia id solum penes se habet alieni boni. Et hæc quidem intelligenda sunt sensu paulo post explicando.

4°. Si is qui rem alterius bonâ fide comparavit, eandem legitimo quem cognoscit domino restituere culpabiliter moretur, jam erit malæ fidei possessor, ac proinde in eum cadent quæ infrâ dicam de malæ fidei possessoribus. His præsuppositis, quæritur an qui alienæ rei quam inculpatè possidebat fructus percepit, eosdem cessante bonâ fide restituere teneatur. Circa quod

Not. 1°. Nomine fructuum intelligi solet utilitas omnis quæ ex aliquâ re colligi potest, deductis impensis quæ fieri debent.

Not. 2°. Fructus dividuntur in *naturales*, *industriales*, *mixtos*, & *civiles*. Naturales ii sunt qui naturâ solâ aut ferè solâ operante producuntur. Tales sunt foetus animalium, fructus arborum, &c. Industriales ii sunt qui per hominis industriam proveniunt ex re merè sterili. Tale est lucrum ex negotiatione pecuniæ, ex artificioso usu alicujus instrumenti, ex rerum venditione, &c. Fructus mixti ii sunt qui partim naturaliter, partim ex industriâ proveniunt; sive æqualiter à naturâ & industriâ proveniunt, sive paulò plus ab unâ quàm ab alterâ. Dixi, *sive paulò plus*, &c. quia ubi non parùm est industriæ, licet plus sit naturæ, habenda est adhuc ratio industriæ. Denique fructus civiles sunt redditus qui ex certo jure alicui concessio secundum leges percipiuntur. Sic *urbanorum prædiorum pensiones pro fructibus accipiuntur*, Leg. 36. ff. de usuris.

Not. 3°. eum qui rem alterius bonâ vel malâ fide possidet, posse circa eam triplicis generis impensas facere, necessarias, utiles, & voluptarias. Impensæ necessariæ eæ sunt, quæ si factæ non sint, res aut peritura, aut deterior futura sit; ut si ædificium ruens reparatum fuerit, &c. unde industria & labor, in re conservandâ, in fructibus colligendis, inter expensas necessarias censeri possunt. Impensæ utiles eæ sunt, quæ licet necessariæ non sint, rem tamen meliorem faciunt & ejus redditum adaugent. *Veluti si novelletum in fundum factum sit, aut si in domo pristinum quis, aut tabernam adjecerit.* Demum voluptariæ impensæ sunt, quas aliquis ad voluptatem fecit, & quæ speciem duntaxat ornant, non fructum augent, ut sunt viridaria, aquæ salientes & picturæ. Fatendum tamen ex impensis voluptariis, multas esse quæ cum rei valorem adaugeant, inter utiles recenseri debent; quia si dominus rem viridariis v. g. picturis instructam vendere velit, majus ex eâ pretium percipiet. His positis, sit

L. 9.
6 ff. D
impens.
res, &c

L. 7. ibi

CONCLUSIO I. Possessor bonæ fidei non tenetur fructus merè industriales restituere.

Prob. Nemo tenetur restituere id quod suum est: Atqui fructus merè industriales sunt illius à cujus industriâ prodierunt; Ergo qui alterius instrumento vius est ad opus aliquod artificiale peragendum, opus illud sibi retinere potest. Et hoc extenditur etiam ad possessorem malæ fidei: unde si quid ex alienâ pecuniâ, etiam iniquè partâ lucratus sit, ludendo vel mercaturam exercendo, non tenetur ad restitutionem hujusce lucri.

CONCLUSIO II. Possessor bonæ fidei tenetur restituere fructus naturales, si extant: si verò non extant, restituere debet id quo factus est ditior.

Prob. 1. pars: quia res quælibet domino suo fructificat: Atqui possessor bonæ fidei, non est dominus rei, quæ ex hypotesi est aliena; Ergo res illa non fructificat huic possessori, sed vero ipsius domino; Ergo fructus ei restitui debent, siue adhuc

pendeant, sive jam collecti sint, modò adhuc existent. Deducendæ tamen sunt expensæ, quæ præmitti solent ut fructus colligantur.

Prob. 2. pars: quia nemo justè ditior fieri potest ex alienis bonis; Ergo id quo quis factus est ditior restituendum est, quia alioqui possideretur res aliena saltè in æquivalenti.

Ditior autem factus censetur, qui adhuc habet valorem rei alienæ sibi donatæ quam vendidit. Quive consumendo rem alienam, pepercit suæ, aut sumptibus quos ex propriâ fecisset, adedque restituere debet quantum propriis rebus pepercit. Si quis verò occasione rei alienæ quam suam esse putabat, majores fecerit sumptus quàm alioqui fecisset, si se credidisset minus divitem, non tenetur ad restituendum; quia nec habet alienum, nec ex alieno ditior factus est. Porro ex dictis suprà ubi de Præscriptione, sequitur eum qui fructus etiam naturales & civiles instar rerum mobilium triennio possedit, non teneri ad eorum restitutionem, quia res mobiles præscribuntur possessione triennali cum titulo colorato.

Quæres an Titius qui rem alienam bonâ fide vihius emit à fure, & bonâ fide carius revendidit, teneatur pretii excessum restituere. R. si excessus pretii à solâ Titii industriâ provenerit, nulla est obligatio restituendi, ut patet ex dictis: si verò excessus non industriæ solùm, sed etiam rei venditæ fructus sit, Titius id solùm retinere potest, quod vir prudens judicaverit ipsius industriæ & labori respondere. Unde si Titius equum alterius hic valentem 50. aureis, vendiderit Luetiæ, ubi rariores erant equi, aureis 100. non satisfacit si solùm 50. domino reddiderit; quia licet industria Titii causa sit cur hic equus Luetiam conductus fuerit, non tamen causa fuit cur ibi valeret 100. aureis; Ergo Titius reuere non potest nisi æstimationem laboris, industriæ & expensarum in equo illuc transferendo. Ratio est, 1º. quòd res ubicumque sit, semper est domini, & domino valet, quod ibi valet,

valet, siue tanti valuisse in manu domini, siue non; 2°. quod qui sentit onus, debeat sentire & commodum: Atqui si equus ille periisset, aut deterior factus fuisset in manu possessoris bonæ fidei, onus illud in dominum cecidisset, etiamsi idem equus in manu domini, nec periturus fuisset, nec deterior evasurus; Ergo à contrario æquum est, deductis deducendis, ut dominus augmentum ejus percipiat.

Hactenus multoties dixi possessorem bonæ fidei repetere posse expensas quas fecit; verum circa hoc quædam sunt animadvertenda. Et 1°. tenetur quidem dominus qui rem suam repetit, refundere valorem expensarum meliorationis; at non ipsum valorem meliorationis: sæpè enim melioratio rei pluris valet, quàm expensæ in re meliorandâ factæ, major autem ille valor ipso facto pertinet ad dominum rei; 2°. si expensæ superent valorem meliorationis, dominus rei nihil debet pro hoc excessu, alioqui teneretur rem suam emere pluris quàm reipsâ valeat, quod absurdum est; 3°. si dominus rei, minori pretio, putà dimidio, meliorationem hanc per se facturum fuisset, non tenetur nisi ad refundendum dimidium pretii quod in his expensis insumpsit alter; 4°. si possessor ex fructibus rei tantum percepit & consumpsit, quantum expendit, nihil pro expensis exigere potest; quia per hoc eas compensavit.

CONCLUSIO III. Fructus mixti, siue adhuc existent, siue iis ditior factus sit possessor bonæ fidei, restituendi sunt secundum id quod naturales sunt, non verò prout sunt industriales. Patet ex Conclusionibus præcedentibus.

CONCLUSIO IV. Quod dictum est de obligatione restituendi fructus naturales, ad fructus etiam civiles extendi debet.

Prob. quia fructus illi maximè accedunt ad naturales; unde sæpè cum iis confunduntur. Hic tamen deduci debent expensæ, quæ factæ fuerint.

Quæres an repeti possint impensæ voluptariæ.

R. affirmat. si impensæ illæ auferri possint, absque rei vel fundi deterioratione. Sic qui villam alterius tabellis & statuis instruxit, hæc repetere potest; quod verum est etiam de possessore malæ fidei. Si verò ameliorationes ita fundo cohæreant, ut ab eo vel nullatenus, vel sine gravi fundi læsione separari non possint, possessor etiam bonæ fidei damnum hoc pati debet; non enim tenetur dominus rei sumptus.

L. 17. ff. de negot. gest. nulla re urgente, sed voluptatis causâ factos, à quibus ipse abstinuisset, solvere. Monet tamen Domat postulare quandam æquitatem, ut, si fieri potest, huiusmodi sumptuum ratio habeatur.

SECTIONE SECUNDA.

De Possessore mala fidei.

POSSESSOR malæ fidei, ille est 1º. qui injustè accipit alienum, seu id quod iudicat vel iudicare potest non esse suum; 2º. qui licet injustè non acceperit, injustè tamen retinet, ut debitor & depositarius qui sunt in morâ culpabili. Quæritur ad quid teneatur is malæ fidei possessor. Sit

CONCLUSIO I. Possessor malæ fidei tenetur rem ipsam restituere, si extet; si verò non extet, pretium æquivalens reddere debet: etiam si res ea casu fortuito perierit.

Prob. tum quia locupletari nemo debet cum injuriâ alterius, tum quia qui inæqualitatem in alterius bonis suâ culpâ posuit, eandem reparare tenetur, etiam si nihil inde perceperit lucri.

Quæres 1º. si quis triticum, gemmas, aut similia, octo abhinc annis furatus sit, quomodo pretium æquivalens refundere possit. R. restituendum esse pretium, non supremum, vel infimum, sed medium, quo res venundabantur cum furto subreptæ sunt. Hoc autem pretium vel ex publicis registris cognoscetur, si sermo sit de annonâ, vel ex libris mercatorum si agatur de gemmis & similibus. Quod si gemma ab eo cui subrepta est, ad præsentem

atque tempus servari debuisset, restituenda est secundum valorem quem hodie habet, etiamsi forte multò majorem quàm esset tempore ipsius furti; res enim domino suo crescit.

Quæres 2°. an qui subripuit & statim vendidit pulum equinum, quem dominus usque ad annos perfecti valoris servaturus erat, teneatur restituere equi perfecti valorem. R. affirmat. quia alioqui damnum inter illatum & restitutionem, non esse vera æqualitas. Hic tamen 1°. deduci debent expensæ quas puli dominus facturus fuisset; 2°. cum id quod est in spe, non æquivalet ei quod est in re, restitutio hæc ad arbitrium viri prudentis temperari debet.

Quæres 3°. secundum quem valorem restitui debeat triticum, quod vilioris erat pretii cum subripuisti, v. g. 10. vendebatur libris; postea cum esset apud te crevit usque ad 20. ac demum decrevit ad 10.

R. 1°. Si dominus rem suam servaturus erat usque ad tempus incrementi, & tunc eam venditurus aut consumpturus, tenetur malæ fidei possessor ad refundendum totum illius valoris incrementum. Idem dicendum, si res apud furem passa sit, etiam ex casu fortuito, detrimentum quod apud dominum passura non fuisset. Ratio est 1°. quia malæ fidei possessor tenetur domino restituere & lucra cessantia & damna emergentia: 2°. quia quisquis est in morâ culpabili, tenetur de casibus fortuitis.

R. 2°. Si fur vendiderit rem tempore majoris incrementi, quam dominus tempore quo vilioris erat pretii vendidisset, restitutio facienda est secundum valorem quem habebat res quo tempore vendita fuit à fure. Ratio est, quia sicut res est domini quoad substantiam, sic & est domini quoad statum; Ergo cum res est in optimo statu, restituenda est domino, vel in se, vel secundum pretium eidem æquivalens.

R. 3°. si fur rem vendiderit primo tempore quo minoris valebat, sufficere ut valorem hunc refundat, si rei dominus rem suam eodem tempore venditu-

rus aut conſumpturus erat. Ratio eſt, quia læſio de quâ agitur, non niſi in valore infimo dânnificativa eſt, ad diſcrimen læſionis de quâ in præcedenti reſponſo dictum eſt: hæc enim dominum privat re ſuâ in ſtatu optimo conſtitutâ.

Dixi, *primo tempore*; quia ſi rei pretium creverit, & poſteâ decreverit in manibus furis, reſtitutio fieri debet ſecundùm majus pretium. Ratio eſt, quia obligatio ſemel à fure contracta, non extinguitur per fortuitum rei interitum, aut deteriorationem ſequentem, ſed reſtitutione ſolâ vel domini condonatione: porrò fur tenebatur ad reſtituendam rem eo ipſo tempore quo pluris apud ipſum valebat; res enim quæ ſive ab extrinſeco, ſive ab intrinſeco melioratur, domino ſuo melioratur; eique pluris valet. Ità S. Raymundus.

Quæres 4^o. an res quæ periit apud furem, reſtituenda ſit, ſi apud dominum peritura erat.

R. 1^o. Si dubium ſit an res apud dominum fuiſſet peritura, neceſſariò reſtituendum eſt: quia in dubio melior eſt conditio innocentis.

R. 2^o. Si res apud dominum certò peritura erat, ſed injuſtè, putà quia ab alio rapienda erat, non excuſatur fur à reſtituendo: quia qui furtum alterius prævenit, non deſinit eſſe fur.

R. 3^o. Si res non perierit apud furem quo tempore apud dominum peritura erat, ſed poſteâ, fur adhuc eſt obnoxius reſtitutioni. Ratio eſt 1^o. quia res quam v. g. fur ex incendio eripuit, non deſinebat eſſe domini ſui; Ergo eidem reſtituenda erat; ac proinde ſi fur reſtituere omiſerit, fuit in morâ culpabili, conſequenter ad quam tenetur de caſu fortuito; 2^o. quia alioqui qui hodie emiſſet equum cras apud ſe pereuntem, ſed æquè periturum apud venditorem, non teneretur pretium ejus ſolvere, quod abſurdum eſt.

R. 4^o. Si res quæ apud injuſtum poſſeſſorem periit, ſimul eodem caſu apud dominum fuiſſet peritura, cenſent viri graves reſtituendum eſſe; quia

qui damnum verè intulit, damnum reparare debet: Atqui fur in casu præsentis damnum verè intulit, hoc ipso quòd dominum rationabiliter invitum re suâ spoliavit. Neque casus subsequens efficit ut damnum non intulerit, sicut quòd Titius occidatur à Petro horâ tertiâ, alioqui eâdem horâ occidendus à Joanne, non facit quòd Petrus non sit verè homicida. Hæc opinio utpotè tutior, nec minùs probabilis, videtur melior in praxi, sed cum limitatione ad calcem sequentis casûs afferendâ.

Hinc colliges, eum qui furatus est rem valentem 20. quæ paulò post decrevit usque ad 10. non satisfacere reddendo 10. etiamsi res ea idem in domini manibus decrementum passura fuisset. Ratio est 1°. quia fur tenebatur rem restituere quo tempore plurimi erat: Atqui obligatio semel contracta rem restituendi secundùm maximum ejus valorem, solâ valoris hujus restitutione auferri potest: neque enim hinc tollitur, quòd dominus pro tunc re suâ usus non fuisset; aliàs si servaturus erat eam in tempus, quo nihili esset; aut eam in ignem vel mare projecturus, nulla esset restituendi obligatio, quod à nemine hætenùs dictum est; 2°. quia si fur rem primum abstulisset, quo tempore valebat florenis 20. libentiùs fatentur adversarii hoc pretium domino restituendum esse: Atqui quòd fur rem vel abstulerit primum, vel injustè retinuerit, quo tempore pluris erat, idem est in sanioribus principiis; Ergo.

Objiciuntur duo, eaque gravia: quòd fur æqualitatem ponat, actuale rei pretium refundendo: quandoquidem dominus sic constituitur in eo statu in quo alioqui futurus erit; 2°. quòd furi satis esset rem, si adhuc extaret in se, restituere prout est de præsentis, ut quid ergo ad eam pro præterito statu restituendam tenebitur?

R. ad 1. ponendam esse à fure æqualitatem proportionatam damno quod dominus ex furto passus est; cùm ergo furtum pro certo tempore intulerit damnum florenorum 20. æquum est ut illud resar-

ciatur. Et verò si res aliter esset, fur re 20. florenis venditâ, 10. solum restituere teneretur, ut qui iis solum 10. dominum damnificasset.

R. ad 2. reipsâ satis non esse ut res secundum se restituatur; sed debere superaddi aliquid unde compensetur valor à quo res excidit.

Quia tamen adductæ rationes non omne dubium perimunt, consulerem iis quibus hujusmodi restitutio facienda esset, ut mitius agerent cum restitutoribus. Imò non dubitem quin pro dubii gradu, quem rebus hinc & inde coram Deo perpensis sentiet unusquisque, minuenda sit restitutio, quia hæc juri creditoris commensurata esse debet: jus autem aliquid habens ambigui, minus est quam jus liquidum; & hæc unâ vice pro ceteris ejusdem speciei casibus dicta sunt.

CONCLUSIO. II. Possessor malæ fidei restituere debet fructus omnes, tum civiles tum naturales, & mixtos etiam, quâ parte naturales sunt; quia res domino suo fructificat. Et hoc verum est 1°. etiamsi dominus hos fructus percepturus non fuisset, quia eo ipso quo producti sunt, in domini solius commodum producti sunt: deduci tamen debent expensæ; 2°. etiamsi malæ fidei possessor eos non perceperit, modò tamen rei dominus eos percepturus fuisset: secus si dominus eos de facto percepturus non erat: tunc enim nec lucratus est possessor malæ fidei, id quod erat alienum; nec amisit dominus id quod suum erat; 3°. etiamsi possessor malæ fidei ditior inde factus non sit: qui enim rem alienam consumpsit malâ fide, eam restituere tenetur. Tenetur insuper malæ fidei possessor ad restituenda lucra cessantia & damna emergentia; quia alioquin non constitueretur debita æqualitas.

Quæres an possessor malæ fidei expensas detrahare aut repetere possit. R. Expensæ etiam voluptariæ, si à re in quâ aut circa quam factæ sunt separari possunt, possunt & repeti: à fortiori æquum videtur ut restituantur impensæ necessariæ & utiles,

Ratio est, quia æquitas utcumque exigit ut dominus rei contentus sit rem suam sibi quoad se & quoad fructus totam restitui, absque eo quòd ditior fiat ex alieno; equidem alienum illud te invito rebus tuis à prædone immixtum est, sed tamen alienum est; Ergo non satis æquè agis, si tales impensas tibi serves: nihilque restituas ei qui ut conscientiam suam exoneret, totum restituit tibi. Et in hoc omnes ferè Theologi consentiunt.

SECTIONE TERTIA.

De Possessore dubiæ fidei.

Possessor dubiæ fidei is est, qui vel acquisivit rem de quâ dubitabat an esset aliena; vel postquam bonâ fide acquisivit, dubitare incipit an res aliena sit, necne.

Circa primum, certum est 1º. eum peccare mortaliter qui rem acquirit, de quâ dubitat an v. g. furtiva sit. Ratio est, quia se exponit periculo rem alienam possidendi, domino rationabiliter invito. Tenetur itaque homo in hoc dubii casu, malum quem habuit animum mutare: deinde sufficientem adhibere diligentiam, ut rei veritatem comperiat. Si autem adhibitâ convenienti diligentia perseveret dubium, videtur is aliquam rei partem sibi servare posse, quantitati dubii sui proportionatam; eam enim alteri ad quem ut pertinere, sic & non pertinere potest, totam cedere, poena est quæ ante Judicis sententiam subiri non solet.

Hæc autem procedunt de casu æqualis aut penè æqualis dubii. Si enim rebus omnibus coram Deo pensatis, longè probabilius appareat rem furtivam esse, res tota vel domino si cognoscitur; vel, si ignoretur, pauperibus donanda est cum omnibus fructibus: quia non possum prudenter judicare meum esse, quod multò magis appareat esse alienum. Si è contra longè probabilius appareat rem esse alienam, videtur eam ab acquiretore, & multò magis

à possessore qui ipsam sua inter bona reperisset ; retineri posse ; quia in pari causâ par esse judicium debet.

Quod si cum dubitare coepisti an res penès te existens aliena esset , neglexeris inquirere rei veritatem , quam postea detegere non vales ; 1°. peccasti mortaliter exponendo te periculo privandi alium re suâ ; 2°. teneris & rem & rei fructus naturales ac mixtos restituere domino ab ipso dubii tempore ; neque verò eos solùm fructus quos percepisti , sed & quos dominus percepturus erat si suam habuisset rem , reddere debes. Ratio est , quia ex tunc fuisti possessor malæ fidei , & violasti justitiâ non expendendo jus alterius.

Certum est , 2°. si dominus compareat , suam ei rem esse restituendam , & quidem gratis ; cum legitimus rei dominus rem suam solvere nè quidem possessori bonæ fidei cogatur.

Quæres quid de eo dicendum , qui dubitans an res aliena esset , eam emit , non animo retinendi , sed eam domino si postea compareat reddendi.

R. 1°. Non tenetur de casu fortuito , sed solùm ex culpâ latâ ; cum se habeat ut depositarius , qui rem servat in utilitatem domini. 2°. Potest exigere pretium quod in servandis alteri rebus suis impendit ; non enim tenebatur proprii boni dispendio alterius jacturam avertere. In his tamen habenda est ratio circumstantiarum : qui enim justo , aut etiam majori pretio rem à fure emeret , reddendam domino de eâ parum laboranti , utiliter dominus hujus negotia non gereret ; unde tunc sufficiet ut dominus partem pretii refundat ad arbitrium viri prudentis : secùs si rem pluris emisset , quia noverrat eam domino gratissimam esse , aut valdè necessariam.

Quod spectat ad eum qui postquam rem bonæ fide emit , dubitare incipit an sit furtiva ; debet in 1°. veritatem omni quo poterit modo inquirere ; 2°. durante inquisitione , non potest illâ re uti , si

fit usu consumptibilis: secus si non sit usu consumptibilis. An autem debeat dicti usus pretium solvere, definiendum est ex natura usus ejusdem: durum enim videretur, si quis equo ad modicum iter usus sit, eundem cogere ad restituendum; secus si eo usus fuerit ad agendum vehiculum, aut ad alia, quæ pœnosa sint; 3°. si post sufficientem inquisitionem subsistat idem dubium, res vel ex æquo dividenda erit, vel tota ei cedenda cujus jus longè probabilius fuerit. Quod si vendatur, ut vendi potest, monendus erit emptor de conditione rei ut nimirum eam domino si comparuerit restituat; & ideò minoris vendenda erit, quia ratione vitii hujus non tanti valet.

S E C T I O Q U A R T A.

De iis qui ad restituendum obligantur, ratione cooperationis.

AD restituendum teneri, non eos solum qui per se & proximè damnum inferunt, sed & illos etiam qui ipsis cooperantur, docuit Innocentius XI. cum hanc proscripsit propositionem: *Qui alium movet aut inducit ad inferendum grave damnum tertio, non tenetur ad restitutionem illius damni illati.* li porro cooperari dicuntur, qui jubendo, suadendo, &c. causa sunt cur illius damnum inferat, quod quidem contingere potest novem modis, qui his versibus comprehenduntur:

*Jussio, consilium, consensus, palpo, recursus,
Participans, mutus, non obflans, non manifestans.*

Primi sex directè & positivè concurrunt, tres alii solum privativè. Qui dato pretio alterum allicit ad inferendum proximo damnum, revocari potest ad mandantem, quia alium sibi subjicit ut ministrum voluntatis suæ: revocari etiam possit ad consulentem; quod ex circumstantiis æstimari debet. Antequam de *cooperantibus* sigillatim loqua-

mur, quædam de illis in genere prænotanda sunt.

Not. itaque 1°. non omnes cooperatores eodem ordine & modo ad restituendum obligari : cum ii ceteris in restituendo præire debeant, qui sunt principalis causa damni, ut infra dicemus.

Not. 2°. neminem ex iis qui damno cooperantur teneri ad restituendum, nisi qui fuerit efficax causa damni; censemus porro eum omnem esse efficacem damni causam, qui vel per se damnum operatur, vel sic cooperatur aliis, ut ex ejus cooperatione physicâ vel morali sequatur damnum alterius, sive interim alii per se solos id facturi fuissent, sive non. Unde si quis jam ita ad malum determinatus erat, ut consilium tuum nihil influxerit in ejus actionem, non teneris ad restitutionem, ut docet S. Thomas, 2. 2. q. 62. a. 7.

Ex quibus colliges, cooperatorem plus vel minus teneri ad restitutionem, prout plus vel minus in actionem damnosam influxit. Unde si infuat solum in partem damni, tenebitur solum ad restitutionem partis : si infuat in modum, v. g. si causa sit cur ille cui mors certo inferenda erat, citius aut atrocius occidatur, tenebitur in quantum intererat damnificari, ut damnum tam cito vel tam atrociter non sustineret; si denique licet cooperetur quantum est de se, ipsius tamen actio sit prorsus inefficax, ad nihil tenebitur.

Sed quid in dubio an mandatum v. g. influxerit? R. teneri te ad restituendum pro ratâ dubii, seu dubites an mandatum, consilium, vel auxilium iniquæ damnificationis executori dederis; seu certus te dedisse, dubites an in effectum influxerit.

Prob. 1. pars: tum quia æquum videtur, ut qui dubitat an efficax alieni damni causa fuerit, non se gerat ut si certus esset se nemini nocuisse, ac proinde ut aliquid restituat secundum gradum dubii sui, attendendo, v. g. an & quousque exitialia aliis consilia dare solitus esset, &c. Tum quia qui serio & graviter dubitat an votum emisit, tenetur illud implere; Ergo à pari.

CAP. III. De Restitut. in genere. 83

Prob. 2. pars; 1°. quia innocenti magis favendum est quàm reo : reus autem est qui consilium de se damnificativum dedit ; 2°. quia qui actum de se validum posuit , potius judicare debet eum suo non caruisse effectu , quàm è contra.

Aliquando tamen valdè probabiliter æstimari potest consilium aut mandatum nihil influxisse in damnum alterius : ut 1°. si damnificator neget se alieno consilio motum fuisse ; ei enim , si aliunde fidem meretur , in interiori foro credi potest : 2°. si homicida , v. g. post consilium datum , inimicum non occiderit , etsi fausta illius occidendi sese obtulerit occasio , sed solùm ad facinoris executionem devenerit , ob novas quæ inter utrumque exortæ sunt simultates , vel propter vetera odia quæ ex novâ occasione recruderunt.

Quodd si certum sit injustæ damnificationis causam ab uno ex pluribus positam fuisse , sed dubitent illi , à quo præcisè posita fuerit , omnes tenentur ad partem damni restituendam , pro ratione damni & dubii : 1°. quia tunc vel omnes restituere debent , vel omnes à restituendo eximi : Atquæ æquum non est ut omnes à restitutione liberentur ; 2°. quia qui in certâ hypothesi commodum sentiunt , in hypothesi oppositâ onus sentire debent : Atqui in dubio quinam è certo numero damnum passi sint , omnes de quibus dubium est recipere debent partem ejus quod restituitur , ergo à contrario , &c. Injustè tamen quidam nobiles certi quodd furtum ab uno è famulis , sed incerti à quo commissum sit , stipendii partem unicuique famulorum subtrahunt ; cùm plerumque non omnes damni causam posuerint , ut ii posuisse supponuntur de quibus loquimur in præsentî.



PUNCTUM PRIMUM.

De Mandante, & Consulente.

PER mandantem intelligitur quisquis explicitè vel implicitè præcipit, & præcipiendo movet ad actionem injustè damnificativam. *Explicitè* mandat, qui mandat verbis expressis; *implicitè*, qui mandat signis & nutibus; aut qui manifestat inferiori, gratum sibi fore si actionem hanc exequatur. Hinc implicitè mandant Magnates, cum erumpunt in verba quæ vindictæ desiderium spirant. De mandante hæc communiter docentur.

1°. Restituere debet omne damnum quod ex mandato suo secutum est, non minus ac si ipsemet propriâ manu damnum intulisset. Actio enim ex mandato facta, magis tribuenda est mandanti, quam executori; cum mandans se habeat ad executorem, ut causa primaria ad instrumentalem.

2°. Non tantum tenetur de damno quod jussit, sed etiam de illo quod, habitâ circumstantiarum ratione, prævidere potuit ex mandato suo secuturum. Hinc si famulis iracundis præceperit ut aliquem baculi ictibus insigniter exciperent, tenebitur etiam de morte, licet contra ejus probationem evenierit. Quod si mandatum de se periculosum non erat, & mandatarius præ malitiâ suâ plus fecerit, quam fuerat sibi imperatum, mandans non tenebitur nisi pro ratione damni quod mandavit.

3°. Qui mandatum suum revocavit, communiter non tenetur ad restituendum, etiam secuto effectu. Ratio est, quia mandans in hoc casu non est causa damni; sed mandatarius solum utpotè qui suo, non autem mandantis nomine egerit. Porro mandatum revocari potest, vel expressè vel æquivalenter, ut si mandans cum adversario affinitatem contraxisset, aut aliter cum eo in gratiam sincerè rediisset. Si tamen mandatarius cognitâ magistri sui indole dolosâ, revocationem hanc crederet non fieri

serio, sed ut facilius illi struerentur insidiæ, mandans adhuc teneretur de damno, quia vi mandati poneretur effectus.

Dixi mandantem revocato mandato non teneri *communiter*, &c. Nam adhuc tenetur in multis casibus; & 1º. cum mandati revocatio mandatario non innotuit ex incuriâ, v. g. vel malitiâ illius qui onus susceperat hancce revocationem mandatario notificandi. Sic qui propinavit alteri venenum, cujus effectum postea impedire conatus est, sed frustra, non desinit teneri ad restitutionem damni ex homicidio procreati; 2º. cum mandatum etiam revocatum in damnum influit per modum consilii: puta si mandans mandatarii voluntatem tam potenter commoverit, ut alio opus sit remedio quàm simplici mandati revocatione; 3º. qui mandatum jam revocare nequit, tenetur eum monere qui injuriam accepturus est, ut sibi invigilet: quia qui damnum cum illatum est reparare debet, idem cum nondum illatum est impedire tenetur. Si tamen id fieri non posset sine longè graviori mandantis detrimento, morte, v. g. aut gravissimâ infamiâ, aliter esset dicendum, quia ut non tenetur quis ad restituendum hic & nunc, cum id sine graviori longè proprio incommodo non potest, sic nec alium in eodem casu monere tenetur: tenetur tamen ad resarciendum postea damnum illatum, ut qui ejus causa extiterit. Imò si absque damno tuo longè graviori, damnum alterius avertere potes, teneris avertere, quia pejor est tua quàm innocentis conditio. Denique si mortem alterius, nonnisi propriæ vitæ dispendio impedire queas, potius moriendum est, quàm sinendum ut alter vi mandati tui occidatur; 4º. si scias alium paratum esse alicui damnum inferre nomine tuo, nec id impedias cum potes, teneris ad restitutionem: quia tenetur quisque etiam ex justitiâ impedire nè quis nomine suo damnum aliis inferat.

Quæres 1º. an qui approbat damnum nomine

suo illatum, quod tamen non mandavit, ad restituendum obligetur. R. negat. Ratihabitio enim non est causa efficax damni jam facti, sed inefficax in eo jam commisso complacentia. Si tamen ex tuâ ratihabitioe moveretur alter ad non restituendum, jam esses causa injustæ detentionis, ac proinde teneris ad restitutionem.

Quæres 2°. an mandans teneatur de damno; quod mandatarius ob iniqui mandati executionem patitur. R. Si mandans sit superior, tenetur de damno mandatarii: 1°. quia subditus superioris mandato quasi cogitur moraliter, ita ut ferè invitus operari censeatur; 2°. quia mandans virtualement cum servo suo contractum inire videtur, quo eum à quocunque quantum poterit, damno incolumen præstet. Quod si mandans non sit superior, sed mandatarium stipendio conducatur, negant plures eum teneri ad restituendum, quia mandatarius cui liberum fuit periculo huic se non exponere, omne quod patitur damnum imputare sibi debet; cum volenti non fiat injuria. Jam de consulente.

Consulens est ille qui alium ad damnificationem movet consilio, precibus, promissis; item hortando, motiva suggerendo, facilitatem ostendendo. De consulente hæc in praxi tenenda.

1°. Tenetur ad restitutionem, quia est causa moralis & injusta damni: unde protcripta est hæc superius adducta propositio, *Qui alium movet aut inducit ad inferendum grave damnum tertio, non tenetur ad restitutionem ipsius damni illati*. Quod si plures rem injustam consuluerint, omnes ex æquo ad restituendum tenebuntur, quia ex æquo ad damnum concurrerunt.

2°. Consulens tenetur ad restitutionem secundum naturam damni quod vi consilii sui illatum est. Qui ergo consuluit alteri ut aureos 100. furaretur, totidem refundere debet. Qui jam verè determinato ad furandos 50. persuasit ut 100. subriperet, non nisi 50. restituere tenetur. Qui persuasit

ut decem furaretur eo in loco ubi majorem esse summam noverat, quæ reipsâ sublata fuit, ad summæ totius restitutionem obligatur, quia consilium dedit periculosum.

3°. Qui consulit minus malum ei quijam ad majus inferendum determinatus erat, aliquando immunis est à restituendo, aliquando non. Immunis quidem est, si minus malum consulat, animo solùm avertendi majoris damni; quia qui, v. g. Petro vaccam furari volenti, persuadet ut vitulum duntaxat auferat, proximi rem utiliter gerit.

Sed immunis à restitutione non est, 1°. si minus malum ex nocendi affectu consulat. Sic duo prædones quorum alter viatoris pecuniâ contentus, alterum à morte eidem inferendâ averteret, ambo ad restituendum tenerentur; 2°. si consulat ut minus malum inferatur alicui de quo damnificator non cogitabat; non enim licet tibi rem Petri utiliter gerere cum dispendio Pauli. Si tamen consuleret tantùm ut potius divitis quàm egeni bona auferret; aut si volenti egenum spoliare, diceret duntaxat: *Hunc relinque*, alii sunt ditiores, nulla esset saltem juxta multos obligatio restituendi; quia, inquirunt, non tam hortaretur ad spoliandos ditiores, quàm ad parcendum pauperi.

Quæres an sit obligatio restituendi revocato consilio, secuto tamen effectu. R. Si consulens ità consilium revocet, ut totum motivum totamque quam dederat damni causam auferat, ad nihil tenetur, etiam secuto effectu: tenetur verò si adhuc motivum & data causa subsistunt. Porro tunc sufficienter tollitur omne mali consilii motivum, cum motivum illud consistebat in precibus solis, blanditiisve, aut promissis, aut falsâ doctrinâ, falsove supposito, quæ retractata fuerint: secus si consilii motiva petita fuerint ex damnificationis facilitate, delectatione, utilitate, &c.

Utraque hæc regula æquitati consentanea videtur. Si ergo consulueris Petro ut talem ineat con-

tractum, quippe qui usurarius non sit; & postea doctior factus ostendas contractum hunc verè usurarium esse, rationesque in contrarium allatas destruxeris, certum est quidquid faciat alter, te à restituendo liberum fieri. Pariter si Caium blanditiis aut promissionibus determinaveris ad inferendum alicui mortem, & serio hæc omnia revoces, jam Caius, si quid faciat mali, non movetur nisi à se ipso. At verò si alteri malum consulueris, ostendendo quantum inde percepturus sit utilitatis, & lætitiæ; itè suggerendo modum & vias faciles exequendi, tunc revocato etiam consilio, remanet obligatio restituendi: quia adhuc subsistere potest totum consilii robur, motivum & impressio; adhuc, quidquid in contrarium dixeris, sentio quàm facile, quàm impunè, alteri malum inferre possim, quantum inde accrescere mihi debeat gaudii & utilitatis. Quandiù ergo momenta hæc per alia graviora non elidentur, consulens damni causa meritò judicabitur; quia non tam consilium revocaverit, quàm revocare conatus fuerit.

PUNCTUM SECUNDUM.

De Consentiente, Palpante, Receptante, & Participante.

Consentiens hîc dicitur, qui externâ approbatione efficaciter determinat ad inferendum alicui detrimentum: atque hujusmodi consentientem ad restitutionem teneri nemo ambigit, quia est efficax damni inferendi causa. Sed quia consensus aliquando simplex est complacentia quæ cadit in actionem ità determinatam, ut in eam non influat, quæri solet quandonam consensus sit efficax damni causa.

R. tunc censeri causam, cum consentiens ex officio tenetur non consentire, & damnum impedire potest. Unde ad restituendum obligantur 1^o. Consilarii Regis, vel alii, qui bello iniquo, quod

impedire possent, vel condemnationi iniquæ, suffragantur; 2º. qui in Collegio, Capitulo, &c. consentiunt ut vel indignus eligatur, vel rejiciatur dignus; 3º. qui præ hominum metu, suffragari omitunt in Senatu, ità ut non avertant damnum quod avertere possunt, & ex officio avertere tenentur.

Sed hic oritur difficultas, an Senator, v. g. qui inter postremos suffragium ferens, consentit injuriæ, quæ jam irrevocabiliter decreta est sufficienti suffragantium numero, teneatur ad restituendum: quod enim peccet, nullus dubitat, quia iniquitati consentit.

Certum est eum teneri de damno: 1º. si suffragium dederit antequam damnum sufficienti votorum numero decretum esset, quamvis non obstante ejus suffragio, damnum sufficienter ab aliis statuendum fuisset. Ratio est, quia etiamsi sufficiens damni causa sine illo ponenda fuisset, ipse tamen reipsâ in damnum influxit; 2º. adhuc tenebitur si nesciat sufficientem esse suffragatorum numerum, ut si secretò ferantur suffragia: tum quia hic militat ratio præcedens, tum quia tunc fuit quantum de se erat damni causa; 3º. quamvis non dederit suffragium, nisi postquam malum jam sufficienter decretum erat, adhuc tenebitur si tantæ erat autoritatis ut priores suffragatores à suâ posset sententiâ revocare: tunc enim tenetur non solum ut mutus, sed ut positivè concurrens ad damnum, quod ex hypothesi non erat irrevocabiliter decretum.

Tota igitur quæstio est de casu in quo præferat sufficiens suffragatorum numerus, qui à sententiâ suâ deterreri non possint. Et tunc credimus Senatorem hunc teneri ad restitutionem: 1º. quia promptius & alacrius sententia iniqua executioni mandatur, cum omnes in eam consentiunt; 2º. quia illi omnes ad restitutionem tenentur, quorum nomine damnum inferitur: Atqui damnum, posteriorum etiam suffragatorum nomine inferitur; omnes enim damni inferendi facultatem conferunt, omnes

iniquam quæ damni causa est sententiam formant & constituunt.

Palpo seu adulator ille dicitur, qui laudibus, applausu, adulatione ad damnum proximi provocat & accendit. Ad hoc genus referuntur qui offenso suam, si non ulciscatur, ignaviam exprobrant; qui vitam alicujus pauperem despiciendo, ad furandi artem impellunt; qui uxoris adulterium marito objicientes, causa sunt ut illa vel adulter occidatur.

Hi omnes tenentur ad restituendum, si contingat ut quispiam ex his laudibus, vel vituperiis ad inferendum damnum moveatur. Ratio est, quia sunt moralis causa damni, atque sæpè efficacius ad injustum aliquod facinus determinant, quàm si idem expressè consulerent porro necessarium non est ut adulatores directè intendant alterius damnificationem; sed satis est ut prævidere debeant, eam ex iniquâ hâc agendi ratione sequi posse.

Quòd si adulator hominem laudet de injustitiâ jam commissâ, non tenebitur ad restitutionem, quia damni causa non fuit: nisi fortè alter hisce laudibus ad aliud furtum, aut ad non restituendum id quod jam furatus est, impellatur.

Receptans ille est, qui sive ante, sive post illatum damnum, securitatem, fiduciam & commoditatem præbet damnificatori, ut vel malum inferat confidentiùs, vel illatum non reparaet: tales sunt qui malefactoribus asylum promittunt, aut iisdem post patratum scelus, refugium præstant sive personas eorum, sive res furtivas, sive maleficii instrumenta recipiendo & occultando, itèm qui spolia emunt, aut servant. Quòd autem hujusmodi receptatores de damno teneantur, patet quia ante furtum v. g. causa sunt injustæ acceptionis, & post illud causa sunt injustæ detentionis. Quapropter si prædam in manibus habent, tenentur eam vero domino restituere, nisi graviora mala, incendium v. g. vel mortem sibi à latrone inferenda vereantur: *tunc enim* satis est ut damnum postea compensent,

ad quod non tenentur qui bonâ fide rem, quam furtivam esse nesciebant, receperint.

Hinc colliges inter receptantes meritò numerari ; 1°. Advocatos qui partis suæ injustitiam contra propriæ conscientiae dictamen tuendo, causa sunt quòd parti læsæ non satisfiat ; 2°. legionum Præfectos, qui milites protegunt eosque ad varias extorsiones implicite stimulant : Magnates itèm, qui cum officarios potentiae suæ innixos, plures committere injustitias vident, non tamen obsistunt, sicque causa sunt cur malum eò liberius fiat, quò magis impunè.

Hinc etiam colligitur, eos qui malefactorem hospitio recipere titulo amicitiae, consanguinitatis, patriæ, &c. aut etiam qui eundem à Magistratu vel iudicibus quæsitum absconderent, aut fugiendi vias indicarent, non esse verè & formaliter receptantes : tunc enim exercent actum caritatis, ob quem reprehendi non possunt. Quod si fur quem Iustitiæ Ministris subtraxisti, denud ad latrocinia revertatur, non teneberis ad restituendum, quia relapsus ille non nisi per accidens ex opere misericordiae secutus est : si tamen cognosceres furem ex benignâ tuâ in ipsum agendi ratione, occasionem arrepturum in nova prouendi crimina, tenereris de damno, ut qui malefactis ejus concurreres.

Participans aliquis dupliciter esse potest ; 1°. ratione rei acceptæ, licet non ratione actionis, ut cum qui furatus non est, suam in prædâ partem habet : 2°. ratione actionis damnosæ, cum quis quoquo modo juvat ad actionem injustam, sive aliquid de furto recipiat, sive non.

De participante ratione rei acceptæ idem dicendum, quod de possessoribus bonæ vel malæ fidei dictum est. Nempè si rem furtivam bonâ fide acceperint, eam si adhuc extat reddere debent ; si non existat, satis est ut restituant in quantum ditiores facti sunt. Si verò malâ fide, tunc rem, vel aliquid æquivalens, etiamsi ditiores facti non sint, refundere debent, *pro ratione damni quod intulerunt*,

unde si Petrus gallinam pullos 12. foventem occiderit, tenebitur de damno matris & pullorum; Paulus verò qui gallinæ partem oûm Petro manducavit, non nisi de parte hâc tenebitur; quia eò usque & non ampliùs damnificavit; nec alium in actione hâc adjuvit, ut supponimus.

Quod spectat ad participantes in actione damnosâ, putà qui præbent auxilium, instrumenta, vel qui explorant, &c. certum est eos teneri ad resarciendum damnum pro ratâ; imò totum, si suas aliâ partes non restituant: & hoc verum est, siue damnum sinè eis nihilominus fuisset illatum, siue non; quia reipsâ damni hujus causâ fuère.

Ex hoc capite ad restituendum tenentur, 1°. Faber Ferrarius qui adulterinas claves efficit; 2°. qui furi scalam applicat & tenet; quive eunti comitem se facit ut animos addat, aut qui exploratorem agit, portas aperit aut effringit; 3°. institor seu factor usurarii, &c. 4°. qui venenum præbet ei quem eo usurum esse novit ad inimici sui mortem, aut qui arma subministrat homini jam ad occidendum parato; 5°. famuli etiam abstemii, qui aliis confervis heri vina furantibus præsto sunt, aut circumspiciendo impediunt nè deprehendantur.

Quæres an rustici qui à militibus gravi metu coacti, fores effringunt, pecora è stabulis abigunt, per fenestras ascendunt, instrumenta præbent, prædas vehunt, &c. peccent & ad restituendum teneantur.

Ego quidem rebus maturè pensatis crederem hæc omnia esse illicita, cùm in his sit vera cooperatio furto. Sed quia Sylvius aliique viri graves, à quibus durum est recedere, permittunt ut rustici prædas vehant, id improbare non ausim. Undè dici fortè potest, communi quodam multitudinis consensu stabilitum esse, ut utriusque ad salvandam vicini suam vitam, aut bona direptis sibi bonis majora, jure suo cedat, eaque ab ipso transferri consentiat. Addendum verò erit, idem non fuisse permissum in aliis casibus suprâ enumeratis, prout ex Doctorum *judicio colligi potest.*

meris, pacti vel contractus. Ratio est, quia officio tenetur malum proximi impedire, justitiam, quatenus non servat pactum quod e impediendo proximi damno: qui verò ex non tenetur, solam caritatem lædit, non auctum, quod ut supponitur, non fecit.

¶ s: Qui à latrone pecuniam accepit nè clamare restituendum tenetur: Atqui tamen non tenetur ex officio ad avertendum illud damnum; Ergo. list. maj. Tenetur ad restituendum ut positivè in actionem latronis, C. ut simpliciter mutetur. Itaque qui pactâ pecuniâ latroni silentium præbet, eundem ex timido reddit audaciorem; unde damnum positivè influit. Contra verò mutuo loquimur, negativè prorsus se habet; non obligatur ad restituendum; etiamsi ex vel invidia taceat; quia odium & invidia sufficiunt, ut contra caritatem graviter peccet. ¶ obstat dicitur ille qui ex officio vel pacto tenetur, v. g. dando subsidium, aut operâ proximo noceatur. Tales sunt Duces belli, iudices Justitiæ, custodes nemorum, vinearum,

officii vel stipendii tenetur ad demonstrationem. Et si peccant 1°. unde damnum suum negligentiam illat; 2°. contra religionem, quia id est quod præstare solent. Ab utroque immunes esse videntur, si id sit, aut illatum à personâ tam pauperem rationabiliter possit eum à quo condempnari, non esse invitum. Sic alibi ex caduca & inutilia ligna quæ in salutem vitæ sustentationem colligunt: custodiari debent custodes. Ut solvantur.

Quæres 1°. an vectigalium collectionibus non obstant, teneantur ad satisfactionem quæ in defraudatores contra an custodes qui sinunt introductionem in præfatis fisco cedere debeant, et solvere teneantur: an non satis sit id quod pro introducendis mercibus solvendum erat.

R. videri quod sic: quia mercatores prohibiti sunt, ut telæ indicæ ex naturâ rei debitæ sunt, cum in causis suas esse velit si deprehendunt eas intrare permittunt, videntur satisfactionem illis æquivalentem, quia ut Rex privatus fuerit.

Quod ad alias merces quæ non sunt, sed certa quædam jura solvendi, nisi solverint, aut fisco applicantur, multa tenentur, quæro quid inter urbium portas custodibus committitur, exigant vectigal? 2°. ut in lucrum convertant eorum merces qui vectigal non tenentur hanc agendi ratione partim communi, partim recuperet Princeps aliorum vel eorundem mercationibus perdidit? Quidni ergo et aut pecuniâ corrupti, teneantur

and the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for
the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for
the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for
the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for

the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for
the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for
the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for
the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for
the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for
the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for

CONCLUSION

The \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for
the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for
the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for
the \mathbf{A} -
substitution of \mathbf{A} for

the \mathbf{A} -

substitution of \mathbf{A} for

the \mathbf{A} -

substitution of \mathbf{A} for

the \mathbf{A} -

substitution of \mathbf{A} for

the \mathbf{A} -

substitution of \mathbf{A} for

officii vel stipendii tenetur ad damnificatoris manifestationem. Et si peccant 1°. contra justitiâ, unde damnum suâ negligentia illatum refarcire debent; 2°. contra religionem, quia violant juramentum quod præstare solent. Ab utroque tamen peccato immunes esse videntur, si damnum tam leve sit, aut illatum à personâ tam paupere, ut præsumi rationabiliter possit eum à quo constituti sunt custodes, non esse invitum. Sic alibi excusavimus eos qui caduca & inutilia ligna quæ in saltibus jacent, ad vitæ sustentationem colligunt: unde & tunc excusari debent custodes. Ut solvantur aliqui casus,

Quæres 1°. an vectigalium collectores, qui fraudantibus non obstant, teneantur ad multam pecuniariam quæ in defraudatores constituta est. Item, an custodes qui sinunt introduci merces, quæ deprehensæ fisco cedere debebant, earumdem pretium solvere teneantur: an non satis sit ut solvant pretium quod pro introducendis mercibus à mercatore solvendum erat.

R. videri quod sic: quia merces quæ secundum se prohibitæ sunt, ut telæ indicæ, regio fisco quasi ex naturâ rei debitæ sunt, cum Rex eas justis de causis suas esse velit si deprehendantur; Ergo qui eas intrare permittunt, videntur teneri ad restitutionem illis æquivalentem, quia in causâ sunt cur iis Rex privatus fuerit.

Quod ad alias merces quæ non extra commercium, sed certa quædam jura solvere debent, quæ nisi solverint, aut fisco applicantur, aut de quâdam multa tenentur, quæro quid intendat Princeps dum urbium portas custodibus committit? An non 1°. ut exigant vectigal? 2°. ut in lucrum Principis occupent eorum merces qui vectigal non solverunt, quatenus hâc agendi ratione partim consulatur bono communi, partim recuperet Princeps id quod occultis aliorum vel eorumdem mercatorum defraudationibus perdidit? Quidni ergo custodes incauti, aut pecuniâ corrupti, teneantur ad restitutionem

vel mulctæ, vel ipsarum mercium; cùm causa sint cur iis Princeps fuerit defraudatus?

Idem servatâ proportionem dicendum de custodibus silvarum, vinearum, &c. si enim conducti sint, ut fieri solet, non solum ut vigilent, & damnum avertant, sed etiam ut malefactores manifestent, tenentur ad refundendam domino mulctam in locum prædonis cui pepercerunt (licet ad eam non teneatur ipse prædo, sed solum ad damni reparationem, quæ sæpè minoris est quàm mulcta.) Ratio est quia custodes vi pacti cum dominis initi, tenentur ex iustitiâ ad manifestandos hujusmodi deprædatores: porro violatio iustitiæ, restituendi obligationem inducit.

Quæres 2°. an custodes qui de industriâ latitant; ut fures deprehendant in furto, teneantur ad restitutionem. R. negat. non enim tenentur domino, quia damnum ipsi illatum satis compensatur per eos qui deprehenduntur; non etiam iis quos deprehendunt, quia nullam ipsis injuriam inferunt, cùm non teneantur ex iustitiâ impedire nè peccent.

Quæres 3°. an ad restituendum teneatur, qui clamare contra fures volentem impedit, unde sequitur alterius damnum. R. teneri, 1°. si alter ex officio clamare tenebatur; quia qui impediit nè clamaret, causa est cur alteri iniustitiam fecerit; 2°. si per vim aut dolum eum impediat qui clamare voluit, etiamsi is ex officio clamare non teneretur; unusquisque enim jus habet nè quis defensionem suam vi aut dolo impediat: aliàs non teneretur, ut qui solam caritatem lædat.

Quæres 4°. an testis qui rei veritatem non aperit, teneatur ad restitutionem.

R. 1°. Si testis ultrò non prodeat ad testandum; peccare potest contra caritatem, sed non peccat contra iustitiam strictè sumptam; quia qui damnum passus est, jus non habet strictum, ut testis damni ipsum reparari curet, antequam à Judice citetur.

R. 2°. Testis legitime citatus à Judice, seu per

Monitorium, ut aiunt, ſeu aliter, ſi verum taceat, tenetur ad reſtituendum: 1°. quia qui vocatur in judicium, agit perſonam officiumque publicum, ac proinde ex pacto quodam, non autem ex obedientiâ ſolâ veritatem aperire debet; 2°. qui falſum aſſerendo, aut verum tacendo, eſt cauſa damnorum alterius, qui implorato legis auxilio juſ habet, ut ſibi ſuccurratur.

R. 3°. Eum qui à Magiſtratu citatus ut verum dicat, non comparet cùm poteſt, probabiliùs teneri, ad reſtituendum: 1°. quia per citationem Judicis, iſ qui læſus eſt juſ acquirit ut damnificator ſuus manifeſtetur; 2°. quia ſicut Judex qui ad juſ dicendum invitus eligitur, debet reparare damna quæ inferri paſſus eſt; ità & teſtis, qui ex citatione contrahit quoddam onus à Republicâ ſibi impoſitum.

Quæres 5°. an ſervus qui heri ſui bona dilapidari videt, & tacet, teneatur ad reſtituendum.

R. 1°. Fatentur omnes ſervum cui domus vel aliud quid particulariter commiſſum eſt, ad reſtituendum teneri, quia ratione officii ſui obſtare tenetur.

R. 2°. Communis quoque eſt ſententia, ſervum; cui commiſſa non ſit ſpecialis rerum cura, teneri de damno quod ab extraneis hero ſuo advenit. Quis enim famulum conducit, niſi cum pacto ſaltèm tacito, quod bona ejus ſervet, ſi poſſit?

R. 3°. Longè probabiliùs eſſe ſervum qui à conſervis ſuis damnum communi domino inferri cognovit, teneri ad reſtituendum; 1°. quia hoc etiam pacto ſaltèm virtuali conducuntur omnes ſervi; 2°. quia quò damnum faciliùs & diutiùs inferri poteſt, eò ſtrictior incumbere debet illius avertendi obligatio.

Quæres 6°. an Confeſſarius ad reſtituendum teneatur, ſi pœnitentem reſtitutioni obnoxium, ad reſtituendum non obliget, vel obliget eum qui non tenebatur. R. Confeſſarium etiam non Parochum ex culpâ latâ ad reſtituendum teneri: tùm quia tunc eſt cauſa damni quod impedire poteſt & debet; tùm quia

quia Confessarius qui restitutionem non præcipit, se habet quasi qui negaret eandem fieri debere. Ex-
cipi solet casus in quo Confessarius poenitentem of-
ficii sui monere omisit, vel ex incogitantia, cui &
ipsi Sacramentorum ministri inculpabiliter obnoxii
esse possunt; vel ex legitimâ persuasione quodd poe-
nitens, qui damnum à se commissum intelligebat,
idem reparaturus esset.

ARTICULUS QUARTUS.

De Restitutionis affectionibus seu circumstantiis.

Restitutionis circumstantiæ hoc disticho habentur :

Quis, quid restituat, cui, quantum, quomodo, quando;

Quo ordine, quove loco, quæ causa excuset iniquum.

Ex dictis patet *quis* restituere debeat : *quomodo* autem facienda sit restitutio, nihil habet difficultatis; optimo enim modo restituit qui quod alteri debet, hoc reddit ad æqualitatem, sive per se, sive per alium : nihil etiam interest an palàm & occultè, nisi agatur de restitutione famæ, cui labes si palàm iniusta fuerit, palam resarciri debet. Superest igitur ut alias circumstantias prosequamur; quod ut fiat dicemus, 1^o. de ordine qui à damnificatoribus servari debet, quis nempe, cum plures in idem damnum influxerunt, omnium primus restituere teneatur; 2^o. de ordine servando erga eos quibus restituendum est, & sic de ceteris.

SECTIO PRIM A.

De ordine quem damnificatores restituendo servare debent.

Not. 1^o. inter damnificatores qui ad se invicem relationes habent, & de quibus solis agitur in præsentī, alios concurrere inæqualiter, ut cum unus

Moral. Tom. III.

E

mandat, alter exequitur, tertius consulit; alio concurrere æqualiter, sive sint causæ magis principales, ut duo mandantes; sive causæ sint minores principales, ut duo consulentes.

Not. 2. eos qui prius in damnum influunt, teneri ad restituendum primo loco. Is porro ad restituendum primo loco teneri dicitur, qui sic obligatur, ut eo restituente ceteri fiant liberi, alio autem restituente, ipse eidem refundere teneatur; is vero secundo loco teneri dicitur, quo restituente; ceteri excepto primo, sunt immunes, & sic de aliis. Hæ præmissis, sit

CONCLUSIO I. Is ad quem res furtiva pervenit primo loco eandem restituere tenetur, sive extet sive non.

Prob. 1°. quia obligatio ratione rei acceptæ, e omnium maxima, cum res aliena semper domini suo clamat; 2°. quia factâ rei restitutione ab eo a quem res illa pervenit, ceteri damnificatores à omni restitutione liberi sunt: quod non esset, nisi is qui rem alienam habet, omnium primus ad restituendum obligaretur.

Dixi, *sive res extet, sive non*; quia quod quis re alterius consumpserit, nova est iniquitas quæ eum à restitutione eximere non potest. Aliquando tamen à restitutione immunis esse potest, qui rem aliena consumpsit, neque factus est ex eâ ditior. Sic si hinc ovem furto subreptam, à famulo suo come præcipiat, eo ipso in se suscipere videtur obligationem restituendi in locum famuli.

CONCLUSIO II. Cum plures æqualiter damni cooperati sunt, æqualiter restituere debent: ut autem deficiente, ceteri tenentur in solidum; quia obligatio restituendi in solidum, locum habet in eam qui minus quam alii cooperati sunt.

Prob. 1. pars; quia cum omnes æqualiter damni cooperati sunt, non est cur unus plus restituat quam alter.

Prob. 2. pars: illi obligantur ad restitutionem

solidum qui non partem solum damni, sed damnum totum rescire debent, quod alii vel nolunt vel non possunt: Atqui non partem solum damni, sed damnum totum rescire debent qui damno huic efficienter cum aliis cooperati sunt. Singuli enim cooperatores sunt causa totius damni, non quidem totalitate causæ, sed totalitate effectûs. Nam 1°. si plures auferant trabem quam quilibet eorum auferre non potuisset, palam est quod totalitas effectûs; nempe trabis asportatio sit unicuique attribuenda: quia uno deficiente trabes à ceteris asportari non potuisset, ut supponimus; 2°. si duo duas ponant actiones, quarum unaquæque per se solam satis fuisset ad effectum, evidens est utrumque de toto damno in solidum teneri, quia uterque ita influit in effectum, ut sit simpliciter causa illius, ut si duo letale homini vulnus seorsim infligant; 3°. si duobus tignum per se ablaturis, accedat tertius, qui iisdem opem ferat, ille adhuc in solidum restituere debet, quia nulla est damni pars in quam non influxerit, & licet alii sine ejus auxilio damnum illaturi fuissent, reipsa tamen sine ipso non intulerunt. Quod verò fuerit tantum causa partialis damni, probat quidem eum non teneri ad restitutionem totius absolutè; sed non probat eum non teneri ad totum, ex hypothesi quod alii non restituant.

CONCLUSIO III. Cum plures inæqualiter damno cooperati sunt, mandans primo loco restituere debet, deinde executor, tertio ceteri cooperantes.

Prob. 1. pars: quia mandans est principalis causa damni; est enim causa tum efficiens, quia non nisi imperio ejus damnum infertur; tum finalis, quia quidquid proximo infertur mali, propter mandantem inferri supponitur.

Et hæc intelligenda sunt non solum de mandante qui auctoritatem habet, quales sunt pater, Judex, Præfectus militiæ, sed de eo etiam, qui vi, metu, aut fraude alium impellit & quasi cogit ut malum proximo inferat; item de eo qui suavit aut rogavit

damnum nomine ſuo inferri. Ratio eſt , quia ii omnes , & reipsâ mandantes ſunt , aut mandantibus æquivalent ; & totum reſtituendi onus in ſe ſuſcipiunt , ex communi hominum æſtimatione.

Prob. 2. pars ; quia executor , utpotè phyſicè in damnum influens , eſt principalis poſt imperantem ejusdem damni cauſa ; Ergo conſulenti , palpōni , &c. reſtituendo præire debet. Si tamen multi uno conſenſu in damnum aliquod conſpirent , illudque unus ceterorum nomine exequatur , tunc omnes ad reſtituendum æqualiter tenentur ; quia nemo eorum eſt qui non ſit principium damni.

Prob. 3. pars : ſi enim nec imperans , nec executor reſtituere velint aut poſſint , ſuperest ut ceteri qui damni cauſæ ſunt , reſtituere teneantur.

Quæres 1°. quis ſit ordo inter eos qui minus præcipuè cooperantur ; tùm poſitivè , ut conſulens , & palpo ; tùm negativè , ut mutus , & non obſtans.

R. inter prædictos cooperantes hunc eſſe ordinem , ut poſitivè cooperantes ante eos qui privativè ſolùm cooperati ſunt , reſtituere teneantur. Ratio eſt : 1°. quia poſitivi cooperatores , priùs influunt in damnum quàm negativi ; cùm iſti ideò ſolùm peccent , quia aliorum actionem non impediunt ; 2°. quia ineptum eſſet ut poſitivus cooperator , qui illatum damnum compenſavit , recurſum ſuum habere vellet in eum qui malam ejus actionem non impediit.

R. 2°. inter cooperatores poſitivos minùs præcipuos , ad ſe invicem comparatos , non videtur eſſe aliquis ordo ; ſed omnes in eodem gradu ad reſtitutionem obligandi ſunt : ità tamen ut qui efficacius cooperatus eſt damno , plus reſtituere teneatur.

Prob. 1. pars ; quia qui pari gradu influunt in damnum , pari gradu ad damni reparationem concurrere debent : Atqui conſulens , conſentiens , palpans , &c. pari gradu influunt in damnum , quia nemo eorum alterius nomine operatur ; nemo aliud

agit quàm ut quempiam impellat, ut proprio suo nomine alteri damnum procreet. Hi autem impulsus, etsi alii aliis priores tempore esse possunt, unà tamen concurrunt ad movendam damnificatoris mentem; Ergo prædicti cooperantes non sic sibi subordinati sunt, ut alter ante alterum restituere teneatur: tenebitur tamen quilibet in aliorum defectum restituere.

Prob. 2. pars; quia qui magis contulit in damnum, majorem restitutionis partem, qui minus, minorem subire debet. Unde fieri potest, ut consulens ad minus teneatur quàm palpans, quia viri nobilis adulatio, majorem quàm plebei consilium efficaciam habere potest.

R. 3°. Si positivi cooperatores restituere non possint, is inter negativos ordo constitui potest, ut 1°. restituat superior ex cujus incuriâ illatum est damnum; 2°. custos rei; 3°. testis qui juridicè interrogatus, damnificatorem non manifestat.

Prob. quia superior ante custodem, custos ante testem damnum avertere debet; Ergo ante alios restituere tenetur; alii verò non nisi in solidum.

Verùm hæc doctrina quoad superiores, putà Magistratus, & *Politiæ* Præfectos, tunc tantum vera est, cum vel custodes constituere negligunt, vel eorum actionibus non invigilant: alioqui enim custos particularis qui non obstat, ante Magistratum aut ducem restituere debet, quia immediatius concurrat ad damnum, quod prospector generalis per se ipsum impedire non potest. Unde practica principiorum mox expositorum applicatio, magis ad singulares circumstantias attentionem requirit. Sic aliquando causa negativa ad restitutionem ante causam positivam teneri potest; si quis v. g. non obstiterit damno, & damnificator ex præterita ejus negligentia ad inferendum novum proximo damnum excitetur, prospectò non obstant primaria damni causa evadet, adeoque ante alios ad restituendum *obligabitur*.

Quæres 2°. an plures qui ad damnum aliquod non idem in individuo, sed diversum concurrerunt, teneantur ad restitutionem in solidum: puta si plures milites eandem in bello injusto urbem depopulati sint.

R. 1°. eos non teneri, si alii aliis inficiis & nullo pacto moventibus damnum intulerint; quia in hoc casu aliis cooperati non sunt.

R. 2°. Si quis eorum qui damnum intulerunt, primus alios moverit; videndum est an moverit per modum causæ, an solum exemplo. Si moverit per modum causæ, rursus expendendum est in quo causæ genere moverit; an imperando, ut nonnullam faciunt juvenes nequam, qui alios ætate & viribus inferiores ad scelus minis & imperio trahunt; an simpliciter consulendo, palpando, &c. in his autem casibus, sequendum est, quantum circumstantiæ ferent, id quod statim diximus de ordine inter damnificatores observando.

Quod si quis alios solum moverit exemplo, ut faciunt ii qui coram aliis furando, eosdem exemplo suo ad furtum excitant; probabilius nobis videtur, & hic quoque esse obligationem restituendi, 1°. quia ex cap. ultimo, *de injuriis: Si culpâ tuâ datum est damnum, jure super his te satisfacere oportet*; Atqui cum prævidere potuisti probabiliter alium exemplo tuo movendum esse ad inferendum proximo damnum, jam idem damnum culpâ tuâ datum est; 2°. quia ex l. 30. ff. ad Leg. Aquil. *qui occasionem præstat, damnum fecisse videtur*: Atqui in hoc casu damni occasionem præstitisti, ut fatentur omnes; 3°. quia non minus movet quis exemplo, quàm consilio; imò magis, quia *exempla trahunt*; sed qui consilio movet, ad restituendum tenetur; Ergo & qui movet exemplis.

R. 3°. Cum plures ad furtum aliquod à singulis pro se peragendum conspirarunt communi consilio & consensu, sed absque eo quod alter alterius motor principalis extiterit, aut etiam traxerit exemplo,

ut cùm dicente uno : *Ecce eo ad prædam*, exclamant alii : & *ego id habebam in mente, jamque profecturus eram*, & hic quoque credimus urgere obligationem restituendi in solidum : 1°. quia singuli milites in hac hypothesi, ex ipsâ suâ multitudine depopulandi audaciam sumunt ; 2°. quia nisi tanta esset eorum multitudo, singuli nihil deriperent : facile enim à civibus impedirentur ; Ergo singulorum influxus magni est momenti.

Quæres 3°. an cùm ille qui damnum passus est, debitum relaxat uni cooperatorum, alii à restituendo immunes fiant.

R. 1°. Si condonatio fiat ei qui primo loco restituere tenebatur, ceteros post ipsum à restitutione liberati : 1°. quia ceteri in ejus tantùm defectum restituere debent ; Ergo eo nihil ampliùs debente, ceteri nihil debent ; 2°. quia qui damnum passus est, non potest efficere pro nutu ut hic vel ille primo loco restituere debeat : Ergo cùm eum à restituendo eximit qui primo loco tenebatur, ceteros omnes eximit.

R. 2°. Si condonatio fiat alicui qui nonnisi secundo loco restituere debeat, anteriores & magis principales non eximi : quia principales tenentur independentèr à posterioribus.

R. 3°. Si multæ sint causæ primariæ, aut secundariæ, & uni condonatio fiat, ceteras ejusdem ordinis causas adhuc teneri ad restituendum : non quidem partem illam quæ condonata est, sed id quod eâ parte detractâ supererit. Ratio est, quia singuli partes singulas debent : Ergo uni remissio fieri potest, eâdem ceteris non factâ.

SECTIONE SECUNDA.

Quo ordine personis quæ læsæ sunt restituendum sit.

Quæstio procedit de debitore qui multis creditoribus diversi ordinis debet, sed omnibus satisficere nequit.

Debita porrò multiplicis sunt generis : nam 1^o. alia sunt *certa*, ut si certò noveris te Titio debere centum aureos : alia sunt *incerta*, ut si dubites de debito, vel certus de debito, dubites cui debeas.

2^o. Alia sunt quæ in dominium tuum transierunt ut merces à te emptæ, sive adhuc extent apud te, sive non ; alia sunt quorum dominium non habes, ut pignus, res furtivæ.

3^o. Debita alia sunt *realia*, cùm bona debitoris sunt creditori obligata per hypothecam generalem, vel specialem ; alia *personalia*, cùm creditor in personam debitoris, non verò immediatè in ejus bona actionem habet.

4^o. Debita, tum realia, tum personalia, vel sunt *privilegiata*, vel *simplicia*, prout creditores sunt hypothecarii, vel chirographarii ; & utrique vel habent privilegia quibus præ aliis creditoribus solvantur, vel hisce privilegiis carent.

5^o. Debita vel sunt *ex delicto*, ut si debeas quia furatus es ; vel *ex contractu*, ut si debeas quia mutuo accepisti, &c. Item alia sunt ex titulo *gratuito*, v. g. promissione, legato, &c. alia ex titulo *oneroso*, putà emptionis, &c. His positis, sit

CONCLUSIO I. Debita ex delicto vel ex titulo oneroso, priùs solvi debent, quàm debita ex titulo gratuito.

Prob. quia alioqui gratuita promissio vergeret in præjudicium tertii, illius nempe cui aliquid debetur propter delictum aut emptionem, &c.

Hinc colliges 1^o. quòd illicitum sit acceptare dona vel legata illius, qui ex donationibus aut legatis efficitur impar solvendis debitis quæ titulo oneroso contraxit ; 2^o. quòd hæres onerosa defuncti debita priùsolvere debeat, quàm legata etiam acceptati, imò quàm res voto promissas ; quia vota quæ in tertii præjudicium vergunt, à Deo reprobantur ; hæc tamen, utpotè quæ ipsam voventis personam ligent, priùs solvi debent, quam legata.

CONCLUSIO II. Res aliena extans priùs est reti-

tuenda domino suo, quàm solvatur quodcumque aliud debitum; deinde solvi debent impensæ pro funere debitoris, itèm pro curatione ejus.

Prob. 1. pars; quia hujusmodi res domino suo clamat; Ergo ei præ ceteris est restituenda; Ergo depositum, pignus, res per usuram ablata, dominis suis reddendæ sunt, non aliis creditoribus dividendæ. Quòd si ignoretur dominus rei quæ in suâ specie remanet, ut hæc vestis, tunc in pauperes aut opera pia erogari poterit, quia non tenetur debitor creditori satisfacere ex alieno; an verò id possit, expendemus Conclusionem quartâ.

Prob. 2. pars ex L. 45. *de relig. & sumptibus funerum.* Porro *sumptus funeris* æstimantur *pro facultatibus & dignitate defuncti.* L. 12. *ibid.*

Quæres an res quam quis emit, & quibus pretium nondum solvit, ante omnia venditori reddi debeat.

R. In Galliâ venditor rei immobilis qui pretium non recepit, ceteris creditoribus præfertur, etiam Regi, juxta art. 3. Edicti an. 1669. imò venditor ille jus habet, rem, ut aiunt, suam insequendi, quocumque transierit: at non ita est de bonis mobilibus, quæ semel ab emptore revendita, à venditore occupari non possunt, (nisi aliud ferat loci consuetudo necessario consulenda) possunt verò quandiù sunt in manu primi emptoris.

CONCLUSIO III. Debita de quibus certò constat, priùs solvi debent, quàm ea de quibus dubitatur an debita sint.

Prob. ex unanimi Theologorum consensu, qui magni esse debet ponderis; tum quia ubi est aliqua obcuritas, id sequendum est in praxi quod prudentissimi quique judicant; tum quia consensus ille indicat populos inter se quasi convenisse, ut priùs iis restitutio fieret quibus certò debetur, quàm iis quibus nihil fortè debitum est.

CONCLUSIO IV. Debita certa ante incerta hoc etiam sensu solvi debent, quòd priùs restituendum sit domino certo quàm incerto, etiamsi de debito

constet; ità S. Antoninus, 2. p. tit. 2. c. 7. hæc tamen opinio non caret difficultate.

Prob. Ut debita certa de quibus loquimur, priùs restituenda sint quàm incerta, sufficit ut præsumi meritò possit dominum ignotum in id consentire: Atqui hoc præsumi meritò potest. Voluntas enim pia, & quæ domino ignoto favet, de unoquoque legitimè præsumitur: Atqui voluntas ut debita certa priùs restituantur quàm incerta, & pia est, & domino incerto favet: 1^o. quidem pia est, cum pium sit opem ferre iis qui ære alieno gravati, premuntur à creditoribus, idque quoddam sit genus eleemosynæ Deo acceptissimæ: 2^o. eadem voluntas creditori incognito favet: sic enim integrum servatur ejus debitum, ità ut debitor si ad pinguiorum fortunam redeat, teneatur illud domino cum comparuerit reddere, vel tunc saltèm ipsa pios in usus expendere.

Obj. Dominus incertus seu ignotus tantum habet juris quàm notus; Ergo non minùs ipsi satisfieri debet in personâ pauperum, quàm ceteris.

R. dist. Tantum habet juris, sed jus illud non eodem exigit modo pro pauperibus ac pro se, vel hæredibus suis, C. & exigit illud eodem modo, N. vel enim debitor postquam creditoribus suis satisfecerit, ad priorem fortunam reverti potest, vel in eas conjectus erit angustias, unde moraliter loquendo resurgere non possit. Si 1. quis dubitet hanc esse credit ris ignoti voluntatem, ut debitor illud pauperibus non distribuatur, quod aliquando recuperare ipse poterit? Si 2. an non æquè pium est ut debitor debita sua ex ære alieno solvere possit, quàm ut illud pauperibus eroget?

CONCLUSIO V. Debita contracta ex delicto, non sunt priùs solvenda, quàm quæ ex justo contractu oneroso prodeunt, sed inter utraque nullus est ordo.

Prob. Quia nec positivo nec naturali jure ostendi potest, majorem esse unius debiti quàm alterius solvendi obligationem. Non positivo, cum jus positi-

vum inter varia hæc debita nullibi distinguat. Non naturali; quia jure naturali unum debitum non ligat arctius quàm aliud.

Obj. 1°. in gratiam eorum qui debita ex delicto præferunt: Cum ab omnibus culpis recedi non potest, ab iis primò recedendum est quæ graviores sunt: Atqui rapina est culpa gravior quàm furtum, & furtum quàm usura; Ergo priùs restituendum est pro furto quàm pro usura, priùs pro usurâ quàm pro contractu oneroso in quo nihil fuit mali.

R. dist. maj. Recedendum est primò à culpis quæ graviores sunt, si sunt diversæ speciei, C. si ejusdem, N. Sic si Petro fureris centum, & Joanni decem, non idèd priùs Petro quàm Joanni restituere teneris; porrò delictum rapinæ & furti ejusdem speciei sunt quantum ad actum restituendi.

Inst. Qui ex delicto damnum passus est, magis est & esse debet invitus quòd sua res retineatur, quàm ille cui quidpiam debetur ex contractu; Ergo.

R. neg. conseq. Obligatio enim restituendi non hinc desumitur, quòd creditor magis aut minùs invitus sit, id est animo magis impatienti rei suæ jacturam ferat, alioqui præ ceteris omnibus restituendum esset avaro seni, qui bonis suis tenaciùs adhæret: sed restituendi onus inde oritur, quòd homo invitus sit objectivè, id est non cedat jure quod in rem suam habet; porrò venditor non magis cedit jure suo, quàm is cui res sua subrepta fuit.

Obj. 2°. in gratiam eorum qui debita ex contractu oneroso præferenda esse putant: Quod ex contractu debetur, duplici fidelitatis & justitiæ titulo debetur; Ergo priùs absolvi debet.

R. dist. conseq. Priùs solvi debet, si priùs solvi possit sinè injuriâ & damno alterius, C. si non possit, N. Itaque exigit fidelitas ut quantum inculpate fieri potest, promissa tua impleas, sed non postulat ut ei totum solvas cui totumolvere non potes sinè alterius dispendio: Atqui si totum solve-
ris venditori, v. g. & nihil ei cujus equum furatus

es, jam inde diſpendium patietur ille cui furto tuo nocuiſti; Ergo.

CONCLUSIO VI. Ceteris paribus creditori pauperi prius reſtituendum non eſt quàm diviti.

Prob. Quia paupertas non efficit ut pauper plùs habeat juris quàm dives; Ergo.

At, inquires, reſtitutio fit ut tollatur proximi damnum; hoc verò in paupere majus eſt quàm in divite.

R. diſt. maj. Ut tollatur damnum proximi, id eſt ut reddatur proximo ſecundùm jus quod habet, C. ſecus, N. Cùm ergo jus in paupere majus non fit quàm in divite, conſequens eſt quòd inter utrumque nullus fit præferentiæ ordo. Si tamen pauper in extremâ neceſſitate conſtitutus fit, imò in gravi juxta aliquos, tunc præferri debet aut ſaltèm poteſt diviti. Ratio eſt, quia cùm negatur aliquem alteri eſſe præferendum, id ſemper intelligitur ſalvo ordine caritatis virtutum omnium reginæ.

CONCLUSIO VII. Creditoribus qui hypothecam aut privilegium habent prius eſt ſatisfaciendum, quàm iis qui non habent.

Prob. Quia jus hypothecæ ideo legibus conſtitutum eſt, ut creditores qui eo gaudent, aliis anteponanantur. Idem eſt de privilegiatis.

Porro circa privilegia & hypothecas ſequendæ ſunt locorum conſuetudines. Unde in caſibus qui ad hanc materiam pertinent, Confeſſarius, niſi uberi juris legumque ſcientiâ inſtructus fit, neceſſariò conſulere debet Advócatos & ſimiles, qui magnam Juris ſeu communis ſeu municipalis cognitionem adepti fuerint; in hâc enim materiâ, ſicut & in aliis circa quas jus naturale nihil præſcribit, ſtandum eſt legibus locorum, & juſtæ conſuetudini, quia obligant in conſcientiâ.

Quæres 1º. an debitor qui omnibus ſolvere non poteſt, & uni totum ſolvit prætermiſſis aliis, qui privilegiati non ſint, peccet contra juſtitiam.

R. Vel ille cui debitor totum ſolvit, hoc exegit

in iudicio, vel extra iudicium, vel nullatenus. Si 1. tenetur debitor ei totum solvere, etiamsi esset tempore posterior. Ratio est, quia *vigilantibus jura subveniunt*; & Legibus constitutum est, ut qui diligentior est in repetendo debito, ceteris præferatur. Si 2. crederem cum Lugo, non sufficere privatam creditoris petitionem absque sententiâ Judicis; quia privata petitio non potest uni tribuere jus quod in aliorum detrimentum vergat. Si quis tamen aliter egisset bonâ fide, damnare non auderem. Si 3. debitor contra justitiam peccavit, quia debet unicuique tantum largiri quantum pro circumstantiis potest: hoc autem non facit, qui unum etiam non petentem ceteris anteponit, ut eidem gratificetur; Ergo peccat contra justitiam, ac tenetur de damno alterius creditoris æquale jus habentis, nisi eum juris vel facti ignorantia excuset.

Quæres 2^o. an creditor qui jus prælationis non habens, solutionem ante alios recepit, teneatur aliis restituere. R. Vel alii creditores jus prælationis habebant vi privilegii, aut hypothecæ; vel non habebant nisi jus æquale. Si alii creditores prælationis jus habebant ei cognitum cui præ ipsis restitutum fuit, tenetur is ad restitutionem ante sententiam Judicis; quia recipiendo id quod primo loco aliis debebatur, recepit id quod suum non erat, & aliunde iniquæ aliorum damnificationi cooperatus est. Si verò creditores alii non erant potiores jure, sed omnino pares, probabilius nobis videtur, quod docent Lugo & Sylvius, creditorem qui totum debitum recepit, teneri ad restituendum aliis: quia creditor ille cooperatur tum debitori violanti justitiam, tum injustæ aliorum creditorum damnificationi, prout efficaciter impedit nè iis hic & nunc solvatur quod ipsis saltem ex parte solvendum erat.

At, inquires, creditor ille non recipit nisi quod suum est; Ergo.

R. non esse creditoris id quod ei finè aliorum

injuria solvi non potest, ut in præsentî casu contingit. Fatendum tamen quòd in re intricatâ & multum controversâ facîle excuset bona fides. Dico, *bona fides*. Si enim creditor debitum suum obtineat per fraudem, v. g. simulando gravem inopiam, non posset eximi à restitutione.

Hinc à fortiori sequitur, eum ad restituendum teneri, qui aliquid gratuito titulo accipit à debitore quem inde scit conjiciendum in restituendi impotentiam. Ratio est quia cooperatur iniquæ actioni quâ debitor solvendo imparem se constituit. Merito igitur proscripta est an. 1700. Clero Gallicano propositio ista: *Etiam si donatario perspectum sit, bona sibi donata à quopiam eâ mente ut creditores frustrentur, non tenetur restituere, nisi eam donationem suaserit, vel ad eam induxerit.*

S E C T I O T E R T I A.

Cui facienda sit Restitutio.

Certum est 1^o. restitutionem rei vero ejus domino cum cognoscitur esse faciendam, si nihil obstat; quia hic est naturalis æqualitatem reponendi modus. Quod si dominus rei fato functus sit, restitutio hæredi ejus facienda erit, quia hæres in omne jus mortui succedit. Hæres porro dicitur quisquis de jure in hæreditatem defuncti succedit, sive ab intestato, sive aliter.

Certum est 2^o. rem à possessore malæ fidei ablatam, non ipsi, sed domino esse restituendam; cavendum tamen nè injustus possessor restitutionis iterum faciendæ periculo exponatur, quod fiet si vel ipse, vel rei dominus, debito modo commoneantur. Sed quia fieri potest, 1^o. ut res eadem secundum diversos respectus, diversis personis restitui possit; 2^o. ut legitimo domino non nisi periculosè restituatur; 3^o. ut verus rei dominus non cognoscatur: inde fit ut variæ circa præsentem materiam exoriantur *disceptationes*, quas ut breviter expediamus, sit

CONCLUSIO I. Res ordinariè ei reddenda est à quo legitimo titulo possidetur, etsi non sit rei dominus.

Prob. quia si res commodata, deposita, locata, non reddatur commodatario, depositario, &c. sed domino, commodatarii qui re illà utendi jus habent, læduntur; Ergo nisi fiat iis restitutio, peccatur contra justitiam, contrahitur onus iisdem restituendi pro damno emergente & lucro cessante. Pariter si vestis, vel farina, domino, non factori, vel molitori quorum in manibus erant, reddantur, iisdem grave creatur incommodum; tùm quia fortè laboris sui pretium amittent; tùm quia ab eorum quasi negligentium officinà recedent, qui antea iisdem utebantur.

Dixi *ordinariè*, quia si possessor nihil patiatur detrimenti ex eo quòd restitutio fiat proprietario, nihil interest an uni vel alteri fiat.

CONCLUSIO II. Qui à possessore bonæ fidei accepit aliquid quod alterius esse comperit, hoc vero ejus domino restituere debet, si gratis acceperit; si autem oneroso titulo comparaverit, id reddere potest possessori, & pretium suum repetere.

Prob. 1. pars; quia ei facienda est restitutio quòd jus in rem habet, non ei qui tali jure non gaudet: Atqui possessor in præsentì casu nullum jus in eà re habet, quam supponimus alienam esse; Ergo.

Quòd si rem sinè gravi tui incommodo, domino, v. g. nimium distanti restituere nequeas, sufficit ut eam reddas possessori, nisi meritò conjicias futurum fortè ut possessor eam domino non reddat; tunc enim habere te debes quasi inventorem, qui rem inventam eà quà par est curà servare debet.

Prob. 2. pars. Unicuique licet bono proprio consulere, cùm id potest sinè alterius dispendio: sed qui rem reddit ei à quo emit, bono suo consulit sinè alterius dispendio: supponimus enim possessorem à quo res emptà fuit esse hominem in cujus manu eadem res non periclitetur, & cui proinde non secus ac fideli nuntio committi possit ad verum dominum transmittenda.

Hâc occasione quæritur an qui rem emit à fure; hanc ei reddere possit ut pretium suum consequatur. Quæstio non movetur de eo qui rei quàm animadvertit furtivam esse, possessionem inire noluit. Si quis enim numeratâ pecuniâ, gemmam receptaturus, cognoscat eam non esse venditoris, potest is & pecuniam suam recipere, & furtivam gemmam in manu furis relinquere: sicut qui rem alienam invenit in viâ, potest eam ibi relinquere, si metuat nè propter eam furti redarguatur, quia licet unicuique sibi magis consulere quàm alteri. Quæstio igitur procedit de eo qui rem furtivam apud se habere cœpit, ejusque possessionem iniit.

R. Rem etiam bonâ fide à fure emptam, eidem reddi non posse, nisi moraliter judicari possit eam vel à fure, vero domino esse reddendam, vel in manibus furis deprehendendam esse à domino prudenter admonito.

Prob. 1^o. Ideò, juxtâ Lessium & alios, rem furi à quo eam emisti reddere potes, quia tunc nullam domino injuriam facis, cum rem ejus in eo reponas statu in quo eam invenisti, & à quo eam extrahere cum proprio tuî detrimento non teneris: Atqui hæc ratio omni ex parte nutat. Nam 1^o. falsum est quòd in hoc casu nulla fiat domino injuria. Qui enim rem è manibus furis ablatam eidem reddit, causa est cur dominus re suâ privetur, re, inquam, quæ semper domino clamat; etiam dum ab aliquo emptâ est, quia emptio nunquam efficere potest ut res alterius eidem debita non sit; 2^o. emptor rem restituendo furi, eam quidem non ponit pejori in loco quàm fuerit ante emptionem; at eam pejori in statu ponit quàm fuerit post emptionem; quia res illa securè erat in manu emptoris, non ità verò in manu furis: Atqui non potest emptor rem alterius semel bono in loco constitutam, in alio periculoso constituere; quia res ad dominum pertinet cum omnibus suis *melioramentis*: Atqui quòd res sit in statu securitatis, quoddam ejus est *melioramentum*: Ergo qui

c tollit, reipsâ domino facit injuriam, & rem is in pejori quàm antea erat statu reponit.

Prob. 2^o. ex istâ juris naturalis regulâ : Alteri nè eris quod tibi fieri non vis : Atqui nullus adversiorum vellet ut res sua quam quis bonâ fide iisset à fure, furi redderetur à quo eam non et recepturus. Durum quidem est quòd quis premium bonâ fide datum amittere debeat : sed si fur iisset, si non inveniretur, si solvendo par non et, an non res furtiva domino reddi deberet ? sane est ex omnium confesso : Atqui ex eo quòd veniatur latro qui solvendo par sit, dominus nihil mittit juris sui : Ergo qui rem alienam reddit furi ccat & contra caritatem, &, ut ex primâ propositione liquet, contra justitiam.

Prob. 3^o. Non liceret emptori rem furtivam vendere extraneo, ut pretium suum recuperaret, ergo nec ipsi licitum est eam reddere furi, quia fur non plus in eam juris habet quàm extraneus.

Obj. 1^o. Emptor rem reddendo furi jure suo utitur. Prob. Unusquisque jus habet, contractum ex nâ parte injustum, ex alterâ verò per errorem datum rescindendi : Atqui talis est contractus emptoris cum fure.

R. ad 1. neg. ant. ad 2. dist. Unusquisque jus habet contractum injustum rescindendi, si fieri id possit sinè injuriâ tertii, C. si non possit, N.

Inst. Rei dominus non potest rationabiliter invitus esse quòd rescindatur contractus de quo loquimur. Nemo enim rationabiliter invitus esse potest quòd alter propriis rebus magis consulat quàm alienis,ùm par est utriusque innocentia, par & causa ; Atqui res sic se habet in præsentî. Quandoquidem emptor non minùs ad pretium suum juris habet, quàm dominus ad rem suam.

R. ad 1. neg. ant. ad 2. neg. min. Par quidem est utriusque innocentia, sed non par est causa. Dominus enim nullo modo causa est cur emptor rei sui jacturam subeat, sed in totum venditoris

malitiæ, imputari debet : atverò emptor rem restituendo furi, causa erit cur dominus rei suæ jacturam faciat.

Obj. 2^o. Non teneor damnum pati, ut alterius damnum avertam ; Ergo rem furi reddere possum,

R. neg. conseq. Non teneris quidem damnum pati ut alterius damnum avertas, sed teneris damnum pati, cum illud evitare non potes, nisi fias alteri & quidem innocenti moralis damni causa, ut in præsentî casu.

Inst. Possem marsupium alterius tradere furi, qui mortem minitatur nisi tradidero : Possem quoque alterius suppellectilia è domo meâ ejicere, si propter illa apud me reperienda de furto accusari possem : Ergo à pari.

R. neg. conseq. quia etsi bona primi ordinis, ut vita & fama bonis longè minoribus alienis præferri possint, absque eo quod quisquam rationabiliter invitus esse possit ; non sequitur quodd idem dicendum sit in casu nostro, in quo nec vita, nec fama in periculum venire supponuntur.

CONCLUSIO. III. Non semper licet rem verò ipsius domino restituere ; putà cum ex hâc restitutione grave imminet ipsi aut alteri nocumentum spirituale vel temporale, quod quis sine gravi proprio detrimento impedire potest.

Prob. quia unusquisque damnum alterius quantum potest, avertere tenetur : sed qui domino reddit rem quam prudenter judicet ipsi aut alteri perniciosam fore, vel in spiritualibus, vel in temporaneis, damnum ejus quantum potest non avertit ; Ergo peccat qui reddit pecuniam ei quem cognoscit eâ usurum ut Beneficium emat, &c. item qui reddit scalas ei quem scit iis ad furta & rapinas usurum esse. Licet enim hæc omnia per se non ordinentur ad peccatum, ordinantur tamen ex pravâ recipientis intentione, quam, si possum, impedire teneor.

Dico, *si possum* : non enim teneor grave subire detrimentum, ut alterius peccatum avertam. Cæ

CAP. III. De Restitut. in genere. 119

tamen ne quis rem suam, etiam levis mollius saluti anteponat, ut ii faciunt qui is media ad injustitiam sternunt, nè eos

s 1^o. cui ergo facienda sit restitutio, si deferri non possit. R. id defini non posse circumstantiis. Censent Navarrus & Merum qui Prælo rerum Ecclesiasticarum summam pecuniæ furatus est, posse & de nam hanc non Prelato, sed Ecclesiæ quæ lius domina restituere. Addunt restitutione, imò debere fieri uxori, non marito, tus bona sua temerè dissipat: sic tamen, esse potest, caveatur omnis perturbatio domestici. Sed, ut dixi, innumera occurrunt circumstantiæ quæ ad aliam agendi rationem determinent. Sic differri debet restitutio, si peccat futurum ut rei dominus ad meliorem revertatur; sic operariis in summâ miseriæ qui debitâ mercede privantur, potius hum esset quàm Ecclesiæ, &c.

s 2^o an peccet contra justitiam, qui alicui, ut gladium, reddit cum prævidet inde ipsi domino aut proximo detrimentum. at. qui enim gladium reddit homini paratendam alii mortem, ad mortem hanc succurrit. Tunc enim se habet ac si proprium em commodaret; cum hîc & nunc nec tunc debeat alterius gladium eidem reddere. casus in quo nisi alteri rem suam reddiderit ab ipso passurus sit damnum quod alii; quia non teneris temporale alterius damni tui æqualis dispendio avertere.

CLUSIO IV. Bona quorum dominus aut æredes post diligentem inquisitionem cognoscunt, pauperibus sunt eroganda jure Sequitur ex iis quæ dixi agendo de rebus

divertendum tamen conclusionem hanc pro-

cedere de domino qui ignoratur, tam in communi quàm in particulari; aliter enim agendum est in praxi, 1^o. quando dominus cognitus est in communi; quo pacto milites qui oppida, Provinciarum Præfetti qui Provincias dilapidaverunt, cognoscunt in communi quibus damnum intulerint, licet eos in particulari discernere nequeant; 2^o. cum cognoscitur rem pertinere ad unum è multis; sed quis unus ille sit definiri non potest.

In primo casu, restitutio in communi, si ita loqui fas est, fieri debet, idque in loco ubi damnum illatum est; adeò ut qui læsi sunt vel eorum hæredes recipiant, prout prudenter ex circumstantiis judicatur eos vexatos fuisse. Hinc optimi consilii est ut restitutio hæc fiat per manus Episcopi, vel Magistratum, qui cum facilius uniuscujusque jacturam cognoscere possint, tutius quoque debitam proportionem servare possunt. Quod spectat ad cænopolas & alios qui minori vel mensurâ, vel pondere venderunt, necessum est ut iis qui ad officinam suam venire solent, pretio viliori vendant: sic enim paulatim refundetur quod paulatim ablatum est: debent insuper aliquid pauperibus largiri, in gratiam extororum quos à se fraudatos fuisse cognoverunt.

In secundo casu restitutio ex æquo facienda est iis omnibus quos dubium respicit; quia non potest totum dari uni, quod prudenter judicatur non minus ad alios quàm ad ipsum pertinere.

Quæres 1^o. quid faciendum cum cognoscitur in genere bona aliena quæ penes non sunt, & quorum dominus ignoratur in specie, pertinuisse ad infidelem qui piis operibus juvari non possit.

R. bona hæc in manibus Principis aut Reipublicæ reponenda esse, ut in Communitatis utilitatem impendantur; si tamen bona hæc ad Regem aut Rempublicam aliquo titulo ut *albinatûs* pertineant: aliàs enim crediderim eum qui pagi alicujus Infidelis bona injustè depopulatus esset, teneri ad faciendam, ibi *restitutionem*; quæ enim Cæsaris infidelis sunt, *eidem reddi* necesse est.

CAP. III. *De Restitut. in genere.* 117

res 2°. quid sentiendum sit de iis, qui post-
remotas urbes spoliaverunt; superba alibi
asteria, aut pauperum hospitia construere jubent.
iis eorumque directoribus graviter timendum
Deus enim odio habet *rapinam in holocausto*; Isai. 61;
patitur ut qui nihil passi sunt damni, ex aliorum
lucrum reportent; unde restitutio iis est fa-
la qui læsi fuere.

SECTIO QUARTA.

*quantum, quando, ubi, & cujus impensis restitui
debeat.*

Primum est 1°. tantum restitui debere, quan-
tum ablatum est: quia is est restitutionis scopus,
ut inter & læsum reducatur æqualitas.
qui alium spoliando, simul excepit ignomi-
am, debet & rem restituere, & pro honore læso
satis. Hinc etiam ei qui rem alterius habet in
fiduciam, non sufficit aliam æquæ bonam reddere,
sed dominus est invitus. Quia is, præsertim cum
dolum in rem suam affectum habet, gravem
patitur injuriam. Si tamen eadem res in specie
restitui nequeat, quin inde fur occultus manifestan-
tur, satis est ut reddatur æquivalens.

Quod si res jam non extet, restitui debet valor
si notus sit; si verò ignotus sit, sive quia ge-
neraliter assignari non potest certus ablatae rei valor,
famæ & honoris; sive quia rei destructæ quan-
tum ignoratur, ut si domum variis supellectilibus
repleam combusseris, adhærendum est judicio
prudenteris; ita ut re plus inter & minus æsti-
metur, vel attingatur æqualitas, vel ad eam quan-
tum imè accedatur.

Primum est 2°. ex dictis debita ratione rei ac-
tæ aut injustæ detentionis, restituenda esse quan-
tum moraliter; debita autem ex contractu, tem-
poraliter secundum pacta aut leges determinato: quod
semper præfixum non fuerit, restitutio facienda

est, vel cùm eam fieri exigit creditor, (si tamen debiti memor sit, aut metu vel aliter non impediatur à repetendo) vel cùm à debitore fieri commodè potest. Aliàs peccatur mortaliter, & contrahitur obligatio restituendi lucrum quodcumque cessans & damnum emergens; idque verum est, etiamsi qui aliquid ex contractu debet, non interpelletur ad solvendum: nam dies definita *pro domino interpellat*, cap. final. *de locato & conducto*.

Quæres an debitor solvere possit ante præfinitum tempus. R. Vel terminus præfixus est in favorem debitoris, ut in mutuo & commodato evenire solet, vel in favorem creditoris. Si 1. debitor anticipatè solvere potest, quia unicuique licitum est cedere jure suo. Si 2. debitor anticipare nequit, quia alioqui inferret injuriam creditori, qui jus habet nè sibi solutio fiat ante præfinitum tempus. Jam videndum quo loco & quibus impensis restitutio fieri debeat. Quod quidem pendet ex circumstantiis; unde sit

CONCLUSIO I. Sufficit ut qui rem alterius bonâ fide accepit, eam restituat in loco ubi ipsam possidet; unde si eam ad dominum absentem remittat, non tenetur suis expensis remittere.

Prob. quia qui nullam alii injuriam fecit nullum debet detrimentum subire: Atqui possessor bonæ fidei nullam ei cujus rem habet injuriam intulit; aliunde damnum subiret, si rem impensis propriis ad dominum remittere teneretur; Ergo.

Si quis tamen rem alienam aliò transferret imprudenter, putà quia noluit à domino inquirere quid de re suâ fieri vellet, tunc teneretur de impensis, quas dominus non fecisset: aliter dicendum si res aliò fuerit transferenda, quia possessor eam servare non potuit in loco ubi eam primò habere incœpit.

Si dominus nimium distans, ut apud Indos, moveri non possit, aut res minoris sit momenti quàm ut certæ pro eâ transferendâ impensæ fieri debeant,

tunc res vel pio in loco deponatur, eâ lege ut reddatur domino si compareat; vel donetur pauperibus, præsertim consanguineis domini: quia hanc ejus esse voluntatem præsumi rationabiliter potest.

CONCLUSIO II. Qui rem injustè accepit, propriis eam impensis restituere tenetur, idque in loco ubi eam dominus possessurus erat, si ablata non fuisset.

Prob. quia dominus ex alterius iniquitate damnum perciperet, si rem suam aliò oblatam propriis sumptibus ad se revocare teneretur.

Hinc alienæ rei invasor, ad plures pro eâ restituendâ sumptus aliquando tenetur, quàm res secundum se valeat. Certè æquius est ut delinquens duplum perdat, quàm ut innocens dominus re suâ privetur.

Hic duo notanda: 1°. debitor potest deducere impensas quas ipse dominus in re suâ transferendâ fecisset: satis est enim ut debitor dominum præstet indemnem; non requiritur ut ei lucrum afferat; 2°. si restitutio fieri non possit sine sumptibus maximis, docent vulgò Theologi, ipsam ex quâdam æquitate naturali differri posse, donec debitor eam sine tanto detrimento facere possit, aut resciverit à creditore quid de re suâ fieri velit.

Quòd si ea sit rerum conditio, ut nisi modò restitutas cum maximis impensis, futurum sit ut nunquam restituere possis, damnare non ausim eum qui rem nec necessariam nec admodum utilem domino, daret consanguineis illius, aut saltè pauperibus; quia creditor nec christianè nec rationabiliter velle potest ut res sua tantâ cum inæqualitate ad se remittatur.

CONCLUSIO III. Debita ex contractu, nunc in hoc, nunc in illo loco, nunc expensis unius, nunc expensis alterius contrahentis, restitui debent.

Prob. Contractuum aliqui cedunt in commodum dantis solius, alii in commodum solius accipientis: Atqui in primo casu restitutio facienda est expensis dantis; neque enim par est ut gravetur aliquis alteri

favorem præstando. In secundo casu restitutio fieri debet expensis accipientis : hinc si tuâ causâ equum commodato acceperis , teneris eum propriis tuis sumptibus remittere ; etsi non teneris eum longius mittere , quò dominus commigravit , nisi aliter commodantem inter & commodatarium conventum fuerit.

Sed quid juris si contractus cedat in utilitatem utriusque , putà si quis equum locaverit , aut pro fervando deposito aliquid receperit præti.

R. impensas ab eo regulariter fieri debere , in cujus utilitatem vergit contractus , & ad cujus exigentiam communiter fieri solet. Hinc ex communi usu , qui equum conduxit tenetur eum propriis impensis remittere , qui verò depositum alteri credidit , illud impensis suis transferre debet , pretium enim non solet dari depositario ut rem remittat , sed ut compensetur ejus in re custodiendâ labor.

SECTION QUINTA.

Cujus periculo restituendum sit.

Quæstio est de re quæ ab ipso possessore immediate domino reddi non potest , vel quia abest dominus , vel quia possessoris interestur à domino non cognoscatur ; cùm ergo ea res in viâ perit , seu culpâ nuntii , cui commissâ erat , seu casu fortuito , quæritur quis de eo damno teneatur. Ut solvatur quæstio ,

Not. 1^o. hic non agi de nuntio quem creditor ipse elegerit , aut cujus eligendi libertatem reliquerit debitori , hoc tantùm petens ut unum assumeret , qui pro fideli haberetur : in utroque enim casu damnum in creditorem cadit. In primo , quia nuntius ab ipso missus personam ejus repræsentat ; in secundo , quia debitor id omne præstitit quod sibi à domino præscriptum est. Idem est cùm res commissâ fuit nuntio Judicis autoritate designato , quia tunc debitor aliud restituendæ rei medium eligere non potuit.

Not. 2^o.

Not. 2°. rem quæ ad alium mittitur, vel ei per injuriam detentoris ereptam fuisse, vel non. Item si vel pertinet ad eum ad quem mittitur, ut equus inductus; vel ad eum qui mittit, ut res mutuò cepta. Sit

CONCLUSIO I. Res quam quis sine suâ culpâ habet, si pereat in viâ, domino perit, non remittenti, si sufficientem adhibuerit diligentiam.

Prob. quia res quæ sine culpâ meâ perit, non mihi sed domino perire debet: atqui in præsentia casu, res sine culpâ meâ perit; sine culpâ, inquam, el præcedente, quia rem illam viâ iniquâ non possedi; vel concomitantè, quia omnem quæ necessaria fuit in eâ remittendâ diligentiam adhibui; Ergo non mihi, sed domino perire debet.

Hinc si bonæ fidei possessor convenerit cum domino, se per talem nuntium rem suam ipsi remisurum esse, tenetur, ad restituendum, si eam committat alteri à quo diripiat, quia alteri dando, st in culpâ.

CONCLUSIO II. Restitutio rei per injuriam ereptæ, fit periculo debitoris. Est communior opinio.

Prob. 1°. quia debitor iniquus dominum prorsus indemnem servare debet; Ergo omne periculum ibire tenetur. Hinc cap. ult. de depos. statuitur quòd culpa præcedente, casus etiam fortuitus imputetur.

* Prob. 2°. Si res illa inter ipsas debitoris manus eriret, periret debitori, ut fatentur omnes; Ergo pari eidem debitori perit, si pareat inter manus nuntii; quia nempe nuntius rem ferens, personam erit ipsius debitoris. Hinc idem homo bis & tertio, de ejusdem rei restitutionem obligari potest. Neque hoc debet videri durum; 1°. quia longè durius est uòd innocens re sibi injustè ablatâ spoliatus remaneat; 2°. quia ex reg. 86. in 6. *damnum quod quis culpa suâ sentit, sibi debet non aliis imputare.*

Obj. 1°. Dominus tacitè consentit ut res ad se transmittenda, committatur personæ fideli. Quid nimis exigere amplius possit sensatus quisque quam

ut res sua ad se mittenda curetur omni sollicitudine quâ fieri potest.

R. dist. Tacitè consentit, id est mavult ut res sua fideli quàm infideli nuntio committatur, C. id est rei suæ jacturam subire intendit, si fortè ea pe-reat, N. Unum curat dominus, nempe ut rem suam recuperet, quâ verò viâ eam recuperet non fatagit; sed quandiù eâ caret, tandiù jus habet ipsius repetendæ, quia hætenùs subsistit inæqualitas quam fur remove debet.

Obj. 2º. Modus per Confessarium restituendi ita frequens est & usitatus, ut de eo consentire censendi sint omnes creditores; Ergo.

R. modum hunc valde approbari, quia vix ulli periculo obnoxius est; at non eo usque approbatus est, ut creditor re suâ privari velit, si hanc culpam vel inculpate in Confessarii manibus perire contingat.

† † CONCLUSIO III. Res ex contractu debita perit creditori, cum is ejus dominium servat; sed perit debitori, si dominium ejus in debitorem translatum sit.

Prob. utraque pars; quia res quælibet sicut domino suo clamat, ita & eidem perit; Ergo.

Hinc qui pecuniam mutuo acceptam remittit ad Titium cum pallio sibi ab eodem commodato, subire debet damnum pecuniæ, cujus, vi mutui, dominus evascerat; non autem pallii cujus dominium penes Titium perpetuò remansit.

ARTICULUS QUINTUS.

De causis à Restitutione excusantibus.

PER causas quæ à restitutione excusant, intelliguntur, tum eæ quæ restituendi obligationem tollunt, tum eæ quæ restitutionem aliud in tempus differri permittunt. A restitutione liberant præscriptio, creditoris condonatio, compensatio legitima,

præque ex aliis permittunt tantum ut differatur
titutio. De Præscriptione suprâ diximus, infrâ
de Compensatione.

Quæres 1°. an remissio creditoris restituendi
ligationem tollat. R. affirmat. quia volenti non
injuria: Atqui ex hypothefi creditor est volens
ad sibi non solvatur; Ergo.

Ut tamen valeat condonatio creditoris duo re-
quiri solent: 1°. ut non sit à Jure impedita, & an-
nullata. Defectu hujus conditionis, non potest Ca-
nicus qui Officio non interfuit, retinere distri-
ctiones temporis quo absens fuit correspondentes,
iamsi remissionem illarum obtinuerit; quia hæc
missio à Tridentino rescinditur. Pariter nulla est
missio quæ sit à pupillo, aut furioso, quia Leges
sistunt; 2°. ut sit verè voluntaria. Hinc remissio
ita ex errore, vi, metu, vel fraude, nullius est
momenti, aut saltèm rescindi facillè potest, ut di-
cimus ubi de Contractibus.

Seff. 2.

c. 12.

Sed sufficitne ad condonationem virtualis domini
voluntas? Affirmant plures, modò ex conjecturis
erè probabilius de eadem voluntate constet: unde
restituendo eximunt tum filios-familias, qui ali-
quid non ità magni momenti furantur parentibus,
quibus sunt charissimi; tum ut plurimum famulos
& dominorum amicos qui poculenta & esculenta
rapiunt, sibi concedenda, si postulare auderent.
Hæc doctrina videtur mihi plena periculi, & in
maxi admodum dubia; certè non idem est, *condo-*
cessum & condono: itaque vel petenda est condo-
natio, vel restituendum, nisi res tam levis sit mo-
menti, ut ex quodam usu condonata censeatur. Pro-
ptèr præsumpta dominorum voluntas innumera
votidie furta parit; sic Capitanei qui milites vix
o. habent, ex præsumptâ Regis voluntate pro
militibus centum stipendium accipiunt.

Quæres 2°. quid sit bonorum cessio, & an dis-
censet à restitutione, ob creditorum condonatio-
nem quæ *intervenire solet*.

R. ad 1. Cessio bonorum fieri dicitur, cum quis solvendis omnibus debitis suis impar, quod residuum habet boni creditoribus suis dimittit, ne trahatur in carcerem, aut ut inde liberetur.

R. ad 2. Is qui bonis cessit, si quid postea acquirat, illud in creditores refundere tenetur, retentis tamen quæ sibi suisque ad parcam sustentationem necessaria sunt.

Prob. 1^o. quia si debitor ad nullam amplius restitutionem teneretur, qui pro eo fidejussorem se præstitit, liber etiam videretur: Atqui definitum est l. 60. ff. de fidejuss. teneri fidejussorem in hoc casu: Ergo; 2^o. quia obligatio restituendi non tollitur, sed suspenditur solum per impotentiam restituendi hic & nunc; Ergo cum cessio bonorum plus privilegii vel à naturâ vel à legibus non habeat quam impotentia, tollere non potest, sed tantum suspendere restitutionis obligationem.

* Quæres 3^o. an ingressus in Religionem à restitutionis obligatione liberet.

Not. 1^o. quod à Clementis VIII. tempore, quilibet debitores, religionem professi, validè vovent; nisi ea excipias Monasteria in quibus protestatur Superior nomine Communitatis, se eos admittere nolle, qui postea deprehenderentur ære alieno gravati.

Not. 2^o. debitorem qui habet bona, teneri ante ingressum restituere, quia nullam habet differendi causam, & aliunde non debet omitti præceptum restituendi ut impleatur consilium Religionis.

Not. 3^o. licitum adhuc esse juxta omnes, ingressum Monasterii, iis qui vident se in Monasterio perinde ac in seculo, creditoribus suis esse satisfacturos; aut se nec in seculo nec alibi unquam pares fore solvendo. His ergo sufficit ut bonis suis cedant.

Not. 4^o. eum cujus debita sunt incerta, adeoque in pia opera expendi debent, posse Religionem ingredi, etiamsi speret futurum aliquando esse ut in seculo manens ea debita solvere possit. Ratio est, quod ea debita sibi ut pauperi applicare possit, &

suaolvere nequit, nisi pluribus annis incommoretur, imò nisi renuntiet Religioni, religionem ingredi.

cum multis contra multos, eum qui in seculo ens, debita suaolvere potest, iniquè agere ingrediendo Religionem, subit impotentiamendi.

b. 1°. ex cap. *Legem*, dist. 53. ubi qui *Monasterium*, nullo modo suscipiendi esse dicuntur, *is à ratiociniis publicis absoluti fuerint*: Ergo *Monasterium* ingredi non debent, qui ære gravati sunt; quia in utroque casu aliis injungerent, seque & *Monasterium* objicerent eorum querelis, à quibus procul esse debent. Ino sunt servitio mancipati. Et verò non sunt la mala *ut veniant bona*: Atqui conicere se otentiam solvendi debita, est quid malum, e naturali adversum.

2°. Non magis debitor Religionem ingredi, cum remanendo in seculo creditoribus suis ere potest, quàm religionem ingredi possit cujus parentes ope ipsius & auxilio indigent:

quàm filius, qui naturæ légum immemor, ab agens parente discedit, reipsâ tamen peccabit, quòd sub quocumque boni prætextu numquam licet.

Prob. 3°. Non potest qui virginem sub spe matrimonii defloravit, religionem amplecti, quia promissioni suæ satisfacere tenetur: Atqui pariter debitor fructum laboris cujus capax est, debet creditoribus, iisque ex pacto satisfacere tenetur; Ergo.

Obj. Nemo tenetur solvere debitum cum detrimento boni sui longè præstantioris: Atqui homo in casu nostro solvere non potest sinè detrimento boni longè majoris; nempe salutis suæ quam exponit in mundo qui *totus in maligno positus est*.

R. neg. min. 1°. quia illud hominis bonum dici non debet, quod homo nec possidet, nec possidere potest sinè præjudicio tertii: porro debitor Religionem nec possidet actu, nec possidere potest sinè tertii præjudicio; 2°. si Religio cuilibet homini etiam debitis onusto majus indubiè bonum esset; graviter peccassent tùm Sixtus V. qui professionem hominis hujus aliquando irritam fecit; tùm Ordines Religiosi qui ære alieno gravatos admittere nolunt: Atqui hoc nemo dicere ausit; Ergo.

Fateor tamen eum qui extra Religionem, salutem suam operari non posset, posse Claustrum ingredi, sicut posset deferere artem animæ suæ perniciosam, etsi necessariam ut restitueret. Ratio est, quia in his casibus creditores rationabiliter inviti esse non possunt, cum ipsi teneantur fortunæ bona pro salute proximi exponere; verùm hæc nihil efficiunt contra thesim nostram, quæ de viâ communi intelligitur.

Duo hic addenda; 1°. Superiorem qui hominem debitis gravatum scienter admittit ad Professionem, debere ex Monasterii bonis debita ejus solvere, aut saltèm permittere ut per opera statui suo convenientia creditoribus satisfaciat: 2°. Religiosum hunc, si quid sinè Superioris licentiâ creditoribus solvat, furem esse, quia ex alieno restituit; *quidquid enim acquirit Monachus, hoc acquirit Monasterio*.

† Quæres 4°. an liber sit à restituendo, qui restituere non potest nisi per bona ordinis superioris. †

Not. Triplex distinguitur bonorum naturalium ordo, supremus, medius, & infimus. In supremo ordine sunt vita, membra, virginitas, libertas; in ordine medio honor, & *bonum nomen* quod *melius est quàm divitiæ multæ*; in infimo bona fortunæ.

R. 1°. Debitor non tenetur restituere cum dispendio bonorum ordinis superioris, si hæc juxta prudentum æstimationem longè superent damnum quod patietur creditor: si verò bona inferioris ordinis talia sunt & in tanta quantitate, ut prudenter judicentur æquivalere bonis ordinis superioris, tunc facienda est restitutio inferiorum per bona superiora.

* Prob. 1. pars; quia dominus rei nec est nec esse potest rationabiliter invitus, quòd quis ei hoc in casu non restituat bona ordinis inferioris. Alioqui enim violaret istud Christi præceptum, Matth. 7. *Quæcumque vultis ut faciant vobis homines, & vos facite illis*. Jam verò qui aliquid velle non potest nisi caritatem violando, eo ipso non est rationabiliter invitus quòd istud non fiat.

† Confirm. quia nemo credit hominem teneri vel vitam manifesto periculo objicere, vel se ipsum vendere ut debita sua solvat, aut restituat famam æqualibus suis: nemo etiam docet mulierem adulteram teneri crimen revelare, nè in bonorum divisione damnificentur filii legitimi, cum quibus dividet spurius: imò contrarium traditur c. 9. *de penit.* &c.

Prob. 2. pars: etsi enim fama sit ex genere suo majus bonum quàm divitiæ, si quis tamen, vilis præsertim homo, rapuisset magnam alienæ pecuniæ quantitatem, quæ non nisi cum dispendio famæ ipsius restitui posset, certum est pecuniæ hujus restitutionem faciendam esse, cum periculo famæ raptoris, modò nihil vitæ ipsius timendum esset. Idem est si ad restituendum necessarius sit labor qui morbi alicujus facilè sanabilis periculum inducat.

R. 2°. certius videri eum qui alium læsit in bonis

ordinis supremi, teneri restituere per bona ordinis infimi, cum aliter non potest. Ità S. Thomas.

Prob. 1°. quia alioqui pejor esset conditio hominis qui læsus est in bonis ordinis supremi, quam illius qui in bonis inferioribus læsus fuit; prior enim plùs passus esset damni, & nullatenùs compensaretur; posteriori, etsi minùs passo, ad æqualitatem restitueretur.

* * Prob. 2°. quia etsi bona ordinis supremi sub civile commercium non cadant, certum tamen est juxta communem hominum æstimationem, 1°. quòd defectus formæ per divitias compensetur; 2°. quòd ipsa libertas quæ supremi ordinis bonum est, pro pecuniâ vendatur; 3°. demùm quòd licèt vitæ & membra numquam satis compensari possint, vitæ tamen & membrorum damnum compensari utcumque possit. Porro justitiæ est non modò reddere justum quatenùs est æquivalens, sed etiam prout est possibile; Ergo bona ordinis supremi per bona generis infimi, ad arbitrium viri prudentis compensanda sunt, seu dando pecuniam homini quem membro truncaveris; seu si ipsum occideris, procurando ipsi preces, nisi certum sit eum mortuum esse in statu in quo Ecclesiæ suffragiis juvari non possit, & efficiendo ut hæredes ejus nihil damni ex morte ejus percipiant.

† † Quæres 5°. an qui debiti immemor creditori gratis donat quantum ei debet, liber sit à restituendo. R. negat. quia qui gratis donat, non exercet actum justitiæ, sed liberalitatis; Ergo semper remanet debitor: unde & creditor debitum repetere potest, nisi ex manifestis conjecturis colligat debitorem habere voluisse pro soluto si quid deberet: & hæc intendere debent, qui in juventute fructus ignotis dominis subriperunt: cum enim maturiores facti, egenis stipem erogant, generalem debita olim contracta resarciendi animum gerere debent.

Dices: si Debitor debiti sui meminisset, gratis non donasset; Ergo. R. neg. conseq. Aliud enim

est fecissem, aliud feci, præsertim in pactis in quibus non attenditur voluntas conditionalis, sed solum actualis, quæ sola operatur.

Quæres 6°. an inopia, necessitas aut impotentia sint iusta restitutionis differendæ ratio.

R. affirmat. 1°. quia ad impossibile nemo tenetur; 2°. quia generale est principium, id omne quod facit ut dominus vel creditor non sit circa dilationem rationabiliter invitus; legitimam esse differendæ restitutionis causam.

Quæres 7°. quænam necessitas efficiat ut homo restitutionem differre possit.

Not. Triplex est necessitas, extrema, gravis, & communis. Necessitas *extrema* est status in quo persona usque adeò indigens est, ut nisi ei opem tuleris periclitetur de vitâ; addunt aliqui vel de bono summi momenti, qualis est libertas. Necessitas *gravis* est cum persona vel tam ægrè vitam ducit, ut vix eam sustentet, vel obnoxia est periculo incurrendi morbi, magnive incommodi morte minoris. Necessitas *communis* est cum persona propter inopiam difficulter victitat. Hæ definitiones ad necessitatem spirituales transferri facillè possunt. His præmissis,

R. 1°. Extrema necessitas, tam corporea quàm spiritualis, sive nostra, sive proximi, causa est restitutionis differendæ. Ratio est, quia ex vulgari axioma, in extremâ necessitate omnia, saltem quoad usum, sunt communia. Hinc si restituere nequeas, nisi adigendo filias tuas in periculum prostitutionis, aut filios in periculum latrocinii, potes & debes restitutionem differre; graviterque peccaret creditor, nisi huicce dilationi consentiret.

R. 2°. Gravis necessitas & impotentia moralis, sive debitoris, sive eorum quos alere tenetur, est etiam sufficiens restitutionis differendæ ratio. Ratio est quia in gravi debitoris necessitate præsumi potest dominum esse rationabiliter contentum, quòd hic & nunc restitutio sibi non fiat, cum tali casu teneatur unusquisque proximo opitulari, vel donando, vel mutuum dando.

Hinc non tenentur ad restituendum hîc & nunc ; 1°. qui ut restituerent , deberent vendere domum vel prædium multò minoris quàm valet ; 2°. qui si damnum falso quod condiderunt instrumento illatum statim repararent , subirent magnæ infamiæ periculum ; 3°. qui necessariò exciderent è statu quem justè comparaverunt. Secùs si rapinis , fraudibus , usuris eò pervenissent : quia hoc non est statum suum amittere , sed dimittere alienum , & ad proprium reverti.

Et si porrò non est necessarium hîc & nunc restituere , cùm alioqui excidendum est à legitimo statu , æquum tamen est , ut vir ære alieno gravatus sibi de splendore & decentiâ detrahat quidquid ad statûs conservationem absolutè necessarium non est.

R. 3°. Et si homo in gravi necessitate constitutus possit quoad tempus rem alienam retinere , hand tamen eam subripere potest : est enim hoc furtis portam aperire , cùm unusquisque facîle sibi persuadeat se gravi necessitate constringi.

Quæres 8°. an necessitas debitoris à restituendo excuset , si creditor in pari necessitate versetur.

R. 1°. si gravis sit debitoris & creditoris necessitas , restituendum esse : 1°. quia sola extrema necessitas omnia facit communia ; 2°. quia dominus est rationabiliter invitus , quòd res sua ab alio detineatur in præsentî casu ; & id adhuc evidentius est ubi debitum ex delicto contractum est , cùm ratio dicat innocenti potius quàm reo favendum esse : quapropter si ob solutionis dilationem creditor à legitimo suo statu excidere debeat , restituere debes sine morâ , etiamsi futurum sit ut restituendo à tuo statu ipse excidas.

R. 2. Si debitor & creditor in extremâ necessitate ambo constituti sint , videndum est , an creditor in hanc necessitatem conjectus fuerit ex furto rei suæ , an non ex aliâ causâ.

Si 1. debitor tenetur ad restitutionem : 1°. quia in pari causâ melior est conditio domini innocentis ;

enim vera sunt, 1^o. cū necessitas legitimi
non concurrat cum necessitate alterius; 2^o.
omo vitam suam conservare potest absque
ad alteri injuriam faciat; 3^o. demū, cū
est aut ignotus dominus, melior esse potest
o possidentis; non autem cū constet de
o: jus enim domini prævalere debet iniquæ
ioni, potissimū verò in casu extremæ ne-
is.

Ad si creditor in extremam necessitatem con-
non fuerit ex subtractione rei quæ sibi de-
, cenſeo debitorem in extremā constitutum
tate, non teneri ad restituendum hic & nunc,
ones in Objectione præcedenti allatas, quæ
valent cū agitur de eo qui non est nisi causa
ns cur alter in pari extremæ necessitatis casu
utus sit.

eres 9^o. an privatio magni lucri quod faceret
r restitutionem differendo, sit sufficiens il-
ferendæ ratio. R. negat. Quia æquum non
creditor suis privetur rebus, ut alter ex iis
i faciat. Excipe, si debitor lucrum quærat,

restituendi onere, tanquam pauper in perpetuum retineret; sed in id de facto consensisse non videntur.

Quæres 11°. an qui differt solvere vel restituere id quod debet, teneatur creditori compensare lucrum cessans & damnum emergens.

R. 1°. teneri quando debitum est ex delicto. Ratio est, quia alioqui debitor non restitueret creditorem in statum à quo eum iniquè deturbavit. Et hoc verum est, etiamsi debitor sit solvendo impar, quo tempore lucrum domino cessat, aut damnum emergit: quia dum voluntariè eorum causam posuit, eorum quoque periculum subire debuit.

R. 2°. teneri adhuc, quando licèt fuerit debitor ex contractu, fuit tamen culpabiliter in morâ solvendi; quia etsi tunc ab initio non fuit debitor ex delicto, fuit tamen deinceps quasi debitor ex delicto, quatenus non restituit cum potuit & debuit. Aliter dicendum videtur, cum quis fuit in morâ, sed inculpabiliter: quia ubi mora culpabilis non est, ibi nulla est aut esse potest damni causa iniusta. Hinc ex Reg. 41. Juris in 6. *Imputari non debet ei per quem non stat, si non faciat quod per eum fuerat faciendum.*

C A P U T Q U A R T U M.

De Restitutione in particulari.

Nona in quibus aliquis injuriam pati & restitutionem exigere potest, vel sunt bona spiritualia; vel bona corporis; vel bona honoris & famæ; vel demùm fortunæ bona. De his seorsim disputandum.



ARTICULUS PRIMUS.

*De injuriâ in Bonis spiritualibus , eorumque
Restitutione.*

PER bona spiritualia ea præcipuè hic intelliguntur , quæ immediatè conducunt ad salutem , ut gratia ; aut mediatè , ut status Religionis. Imò hæc occasione quæritur , an restituenda sint ea quæ quis accepit sive ad faciendum bonum ad quod jam tenebatur , sive ad abstinendum à malo , seu denique ob factum , vel faciendum actum turpem. Et hanc methodum sequemur.

SECTIONO PRIM A.

*De Restitutione ob damnum illatum in bonis ad
salutem pertinentibus.*

Videndum hic an ad restituendum teneatur , qui nocuit alteri in bonis spiritualibus pertinentibus ad gratiam , seu ipsum ab operibus piis retrahendo , seu eum ad peccatum impellendo.

Certum est eos , qui aliis sunt petra scandali , ad restituendum teneri , eo sensu quòd precibus suis efficere debeant , ut ii quibus scandalo fuère , Deo reconcilientur. Si enim justis dicendum sit cum Prophetâ : *Ab alienis parce servo tuo* ; necesse est à fortiori ut id dicant qui alios de industriâ impulerunt in peccatum. Quæritur an non ad aliquod aliud immediatiùs erga proximum teneatur , & quidem ex justitiâ. Sit

CONCLUSIO I. Qui vi , metu vel fraude alios ad peccatum induxit , aut à bono retraxit , tenetur ex justitiâ ad damni hujus reparationem.

Prob. 1º. Qui alium bono spirituali privat per vim aut fraudem , eidem injuriam facit , cum vis & dolus annexam habent injuriam : sed injuria omnis , ex justitiâ reparari debet ; Ergo.

- * * Prob. 2^o. Magis certè ad restitutionem tenetur qui vi, &c. hominem induxit ut sibi noceret in bonis animæ, quàm qui eum vi vel metu induxit ut sibi noceret in bonis fortunæ: Atqui iste ex omnium confesso tenetur ad restituendum; quia ut statim dixi, vis & fraus important injuriam, utpotè quæ lædant plenam hominis libertatem, in quam unusquisque jus strictum habet; Ergo.

Dices: Volenti non fit injuria; sed qui vi aut metu fertur in peccatum, volens peccat; Ergo.

R. dist. Volenti plenè & liberè non fit injuria, C. Volenti qui non vult, nisi quia decipitur, aut quasi cogitur, N. Porro actio illius qui vult ex vi aut metu, etsi satis voluntaria sit ut ille peccet, habet tamen aliquid involuntarii, ratione fraudis.

† Hinc colliges, 1^o. eum qui incusso metu proximum in hæresi, schismate, vel errore detinet, teneri amotis vi & metu, eundem pristinæ libertati restituere.

2^o. Hæreticum qui alios decipit, teneri fraudem detegere, seu confitendo se hæresim docuisse, seu veritatem quam antè palam impugnavit, palam in scriptis vel concionibus prædicando. Idem dicendum de iis qui bonâ fide aliquid docuerunt, quòd postea ab Ecclesiâ reprobatur: prout fecit, applaudente totâ Christi Ecclesiâ, illustriss. de Salignac de la Motte-Fenelon, qui Brevi Innocentii XII. contra Librum cui titulus *Maximes des Saints*, non solum consensit absque ullâ dilatione, sed eundem Librum suum solemnî Mandato proscripsit, ubi in hæc erumpit verba: *A Dieu ne plaise qu'il soit jamais parlé de Nous, si ce n'est pour se souvenir qu'un Pasteur a cru devoir être plus docile que la dernière brebis de son troupeau, & qu'il n'a mis aucune borne à son obéissance.*

CONCLUSIO II. Qui sinè vi, metu & dolo fuit alteri peccandi autor, sub aliquo respectu ad restituendum obligatur; sub aliquo non.

Prob. In peccato prodigalitatis, v. g. ad quod.

amicum sine dolo impulsus, triplex est respectus: alter ad temporale amici bonum, cujus me autore, jacturam fecit; alter ad animæ ipsius sanctitatem à quâ excidit peccando; alter denique ad Deum quem offendit: Atqui horumce respectuum primus non inducit restituendi obligationem; quia potuit prodigus cedere jure suo, eoque reipsâ volens & minimè deceptus cessit, ut supponimus. Ad restituendi obligationem inducere videntur respectus duo posteriores. Ideo enim non inducerent, quia peccans, utpote sciens, & liberè consentiens jure suo cedit: Atqui probatio hæc propius inspecta, undequaquè vacillat.

1°. Enim etsi qui peccando animæ suæ nocet, liberè operetur, nusquam tamen satis spiritualis quam patitur ruinæ gravitatem capit; Ergo se ipsum miserè decipit, eique, ego ad malum inducens, deceptioni cooperor; Ergo & hoc sensu dolosè ago. Præterea in his quæ ad salutem animæ spectant non potest quis jure suo cedere; sicut nec potest cedere jure in vitam corporis sui; quia reipsâ nullum habet jus in vitam suam; Ergo sicut iniquus est qui alium consentientem, imò & enixè rogantem interimit: ita & qui ad malum sollicitando, spiritualiter necat.

2°. Evidentiùs adhuc constat hominem qui volens peccat, strictam Deo injustitiam inferre, quæ nullâ juris humani cessione dilui potest, quæque tum à peccatore, tum à peccati suafore resarcienda venit; Ergo omni quâ poterit viâ, lacrymis, precibus, jejniis, eum ad meliorem frugem, tum ex caritate, ut nemo diffitetur, tum ex quâdam justitiâ revocare tenetur: hæc autem obligatio potiorrem habet locum in Superioribus, quales sunt pater respectu filii, dominus respectu famuli, &c. hi enim ex officio specialique justitiâ suorum salutem invigilare tenentur. Materiem hanc fusiùs non prosequar, quia quisquis id quod ex caritate debet in præsentī negotio præstabit, vix quidquam eorum omittet ad quæ cum ex justitiâ obligari credo.

Quæres 1°. an restitutioni obnoxius sit qui alium avocat à statu Religionis.

Certum est 1°. eum bonum opus operari, qui legitimis de causis aliquem à Religionis proposito dimovet : ut 1°. si eum videat Religionis inaptum; 2°. si in Religione quam vult ingredi non vigeat regularis disciplina; sed è contra amor seculi, spiritus schismatis & erroris; 3°. si postulantis parentes egeant; 4°. si is qui religiosam vitam amplecti cupit, longè plus in seculo boni operetur quàm in secessu operari possit; 5°. nequè etiam peccat qui alteri repræsentat vitæ communis onera & gravem, licèt aliquando feram, quæ malè vocatos manet, poenitentiam.

Certum est 2°. eum qui alium à Religione retrahit, non debere vel ingredi Religionem, vel alium illius quem ab eâ abduxit loco substituere. Quia ii tantum ad Religionem admitti debent, quos Deus ad eam vocare dignatur : ex eo autem quòd quis alium avocaverit à Religione, absit ut statim existimetur ad eam vocatus fuisse. Jam

R. eum qui vi vel dolo, Candidatum aut Novitium à Religione retrahit, teneri ad restituendum damnum inde proveniens tum candidato, tum Religioni; si verò eum non nisi precibus, consilio & suafione retraxerit, ad nihil teneri respectu Religionis.

Prob. 1. pars : quia in casu præsentis infertur damnoſa & gravis injuria : 1°. ei qui religionem ingredi proposuerat : quia ubi vis est aut fraus, ibi est injuria; unde debet is libertati suæ restitui, eique fraus est detegenda. Quin & efficiendum est ut vel ad priorem statum revertatur, si possit, vel ut de præstio malis suasionibus consensu coram Deum ingemiscat; 2°. infertur etiam injuria Religioni, quæ jus habet nè quis per vim & fraudem ab eâ divertatur aut extrahatur cum ipsius præjudicio; unde si spes erat futurum ut Communitas utilitatem temporaneam consequeretur à candidato, illa Monasterio refundi

debet, attendendo tamen varias quæ hîc occurrunt circumstantias, an v. g. Novitius professioni proximus esset; an non præ naturali inconstantiâ sponte suâ recessurus videretur, &c.

Prob. 2. pars ratione oppositâ. Qui enim sinè dolo, sed precibus aut consilio doli experte, à Religione quempiam avocat, Religioni injuriam non facit; quia quidquid ea boni sperare potest à Novitio, ab ejus voluntate pendet.

Et certè, si quis volenti eleemosynam Monasterio diviti erogare, suadeat ut eam potiùs alteri Monasterio aut pauperibus eroget, nulli est restitutioni obnoxius, quia reipsa Monasterium ante donationem consummatam & acceptatam jus strictum in eam non habet: Ergo à pari in præsentî casu. Et hoc etiam verum est, si candidatus voto simplici se Religioni devovisset, quia Religio jus strictum non acquirit nisi per vota solemnîa.

Quæres 2°. quid dicendum de eo qui professum abduxit à Religione.

R. 1°. eum qui vi vel fraude professum à Religione extrahit, debere restituere tùm Religioni, tùm professo, quia utrique injuriam fecit. Quapropter Religioni refundere debet omnia emolumenta quæ Religiosus docendo, concionando, scribendo, domûs negotia curando, erat ipsi procuraturus, deductis tamen expensis. Debet etiam restituere professo; tùm reparando damna quæ patitur; tùm eundem restituendo plenæ suæ libertati; tùm omnimodè efficiendo ut ad priorem statum revertatur.

R. 2°. Si quis sinè vi & fraude professum avocerit, censent penè omnes, illud ad nullam respectu professi restitutionem teneri, quia nulla ipsi utpotè volenti inferri potuit injuria. Quoniam verò labile est istud fundamentum, ut suprà ostendimus, ad minùs addendum est seductorem hominis professi, omni quâ poterit viâ niti debere, ut quem ab aratro abduxit, ad aratrum reducat.

Difficultas præcipua est, an in hoc casu restituen-

dum sit Religioni. Affirmant Molina & Vasquez, & probabilius; quia qui violat jus strictum alterius, ad faciendam ei restitutionem tenetur: sed qui etiam sine vi & fraude professum abducit, violat jus strictum Religionis. Religio enim ratione professionis quæ est contractus ultro citròque obligans, jus habet retinendi subditos suos tanquàm membra; & ratione hujus juris, habet jus aliud in eorum laborem, qui sive strictè ab iis debitus sit, sive non, ab iis tamen certò ponendus est. Et verò si quis Religiosum hunc interficeret, teneretur ad compensationem damni quod ex ipsius morte pateretur Religio; non secus ac injustus artificis occisor teneretur ejusdem artificis hæredibus compensare lucrum quod ipsis ex occisi morte cessat, licet ille ad lucrum hoc faciendum ex justitiâ non teneretur; Ergo cum non minus noceat Religioni qui ab eâ Religiosum abducit, quàm qui eum occidit, cum in utroque casu Religio subdito suo privetur, consequens est quòd in utroque casu damnificator ad restituendum teneatur.

SECTIO SECUNDA.

De restitutione faciendâ ab eo qui propter actum debitum vel turpem aliquid accepit.

OPus in gratiam proximi præstandum, vel eodem debitum est ex justitiâ, vel ex caritate, aut aliâ virtute: & opus istud vel sinè sumptu, aliove incommodo temporali præstari potest, ut si ad obtinendam alicui gratiam sufficiat ut eam petas; vel non nisi difficilè, cum sumptu, aut periculose præstari valet; ut si præbenda sint egeno. medicamenta; si in aquam te conjicere debeas, ut hominem torrente abreptum salves. De his omnibus breviter dicendum. Sit

CONCLUSIO I. Quæ quis accepit ut faciat vel omitrat id ad quod faciendum vel omittendum tenebatur ex justitiâ, restitui ab eo debent.

Prob. quia qui vendit id quod suum non est, te-

CAP. IV. De Restitut. in particulari. 139

ad restitutionem: sed qui pretium accipit pro
quod alteri debet ex iustitiâ, vendit id quod suum
est. Quod enim Petro debeo non meum est, sed
potius res Petri; Ergo. Atque hinc ad restituendum
tenentur, qui ut rem inventam reddant, pre-
ter exigunt; item Judices, Notarii, Ministri Prin-
cipum, qui pro obeundis muneribus suis plûs reci-
unt quàm sibi legibus permîssum sit.

Hæc nostra conclusio vera est, etiamsi non acci-
piam pretium ab eo pro quo rem facere debes, sed
a tercio, putà ab ejus amico. Ratio est, quia
tuum habes titulum vi cujus accipias id quod tibi
est sive à me, sive ab alio, ut v. g. reddas mihi
commodatum meum, vel commodatum, vel rem meam
invenisti, aut quam aliunde mihi debes; Ergo.
laud tamen ad restituendum teneretur ille cui of-
ferretur munus aliquod sponte & per modum dona-
tis omninò gratuitè (etiamsi, aiunt quidam, mu-
neo intuitu datum esset, ut quis promptiori &
liberiori animo id faceret ad quod aliunde tenetur)
leges donationem hanc reprobarent; quia licet
tamen quique per leges non impedito rem gratis sibi
recipere.

CONCLUSIO. II. Quæ quis accepit ad faciendum
sibi proximo debitum ex caritate, sunt restituenda
si opus illud sinè labore, sumptu & periculo
possit.

Probatur. tùm quia tale opus ex communi hominum
sententia non est pretio æstimabile; tùm quia quod
est in hoc casu, non datur voluntariè, sed coactè;
quia vereor, nè, si nihil dederò, id non facias,
sed ex caritate mihi debes; unde si quid receperis
indicares mihi furem qui res meas subripuit, vel
hominem in quo eas deposuit, debes id mihi restituere:
non est si quid exigas, ut in gratiam meam apud mag-
num quo familiariter uteris, verba facias.

obj. 1º. Obligatio restituendi oritur solùm ex
ratione iustitiæ: sed qui accipit aliquid prop-
ter opus ex solâ caritate debitum, non violat iusti-

tiam, sed caritatem tantum, ex hypothesi : Ergo.

R. neg. min. Ille enim violat justitiam, qui pro opere quod ex communi hominum judicio non est pretio æstimabile, recipit aliquid reipsâ sibi indebitum : Atqui homo ille recipit aliquid reipsâ sibi non debitum, pro opere quod cum sine ullo sumptu vel labore fiat, non est pretio æstimabile : Ergo.

Obj. 2^o. Ubi valida est promissio, ibi licita est acceptatio : Atqui tunc valida est promissio ; ut dicam in Tract. de Contract.

R. neg. maj. Si enim furi nè mortem mihi inferat, promisi cum juramento aureos decem, stat promissio : nec tamen potest fur summam hanc acceptare.

Quod si opus ex caritate debitum non possit sine aliquo sumptu & labore fieri, censeo cum viris gravibus eum qui pretium recepit dummodo moderatum, non teneri ad restitutionem, quia cum posuerit opus pretio æstimabile, ad quod neque ex officio neque ex contractu tenebatur, non peccavit contra justitiam, sed solum contra caritatem, unde ex caritate solâ tenebitur ad restituendum. Hæc autem obligatio non eodem urget modo ac ea quæ ex justitiâ rigorosâ nascitur : unde aliquando expungenda esset, ex Confessarii præscripto per eleemosynam restitutioni æquivalentem, putâ cum melius reparari non posset caritas læsa ; aliquando consuetis poenitentiae operibus delenda foret ; ut si mortuus sit, aut ad pinguiorem fortunam reversus is quo cum durius egisti : ubi & id notandum quod cui debes ex caritate, ille ut plurimum debeat tibi ex gratitudine.

CONCLUSIO III. Qui recipit aliquid pro actione vel omissione quæ solum cedit in commodum accipientis, vel in honorem Dei, potest illud retinere.

Prob. quia qui aliquid recipit in præsentī casu, prudenter judicare potest illud sibi gratis & omnino liberaliter donatum esse. Nemo enim ab alio emit actiones aut omissiones liberas, ei soli utiles vel Deo honorificas ; qui ergo pro ipsis aliquid donat, meritò

CAP. IV. *De Restitut. in particulari.* 141

etur illud liberaliter dare, sive ad hororem Dei, ad proximi salutem. Unde qui ab alio aliquid ut ut fiat Christianus, ut in Paschate peccata monet, illud retinere potest. Idem dic si iudex miam recipiat ut rectè judicet, ità ut non inatur jus tertii, sed sola Judicis salus. Quæres an accepta ob turpem causam restitui ant:

ot. 1º. Per turpem causam intelligitur omnis peccaminosa, ut homicidium, testimonium dæ, & præcipuè opus meretricium.

ot. 2º. Meretrix duplex: alia publica, quæ oris mali vitandi gratiâ toleratur, ut in Italiâ; privata, quæ deprehensa punitur.

ot. 3º. Fatentur omnes ea quæ accepta sunt opere illicito nondum perpetrato, esse restituenda; quia non potest impleri conditio sub quâ ium promissum est; idque locum habet, etiamsi operis promissio juramento fuisset confirmata, non est obligatorium contra bonos mores præstijuramentum, ex Reg. 50. Juris in 6.

ota igitur difficultas est an qui aliquid accepit crimine jam perpetrato, v. g. meretrix pro prostitutione, ad illud restituendum teneatur. Ilex est in hoc puncto Theologorum etiam saum opinio. Alii censent meretricem posse ut debitum retinere illud quod ex crimine perce-

Hæc opinio

rob. 1º. ex L. 44. ff. *De conditione ob turpem am*, ubi sic: *Quod meretrici datur, repeti non f...* quia licet turpiter faciat quod sit meretrix, tamen turpiter accipit, cum sit meretrix..

rob. 2º. ex S. Thomâ qui sic loquitur: *Quodd 2. 2. q. 391* *er meretricium exerceat, turpiter agit, & con-* *art. 7.* *legem Dei; sed in eo quod accipit, non injustè, nec contra legem; unde quod sic illicitè acqui-* *est retineri potest.* Etverò cui restitueret? An veribus? sed quo jure? An ei qui dedit? sed quare or erit peccatoris conditio quàm peccatricis?

* Prob. 3^o. ratione. Si enim valeat promissio meretrici facta, patrato opere ex parte meretricis, haud dubiè meretrix id quod recepit servare potest: Atqui hæc promissio licèt illicita, utpotè quæ tendat ad crimen, valet tamen crimine impleto; *multa enim facta tenent, quæ facienda prohibentur*. Imò etsi non valeret promissio, valeret tamen datio, ut quæ nec naturali, nec positivâ lege irritetur; solùmque pendeat à voluntate domini, qui re suâ pro nutu abuti potest.

† Secunda opinio quæ docet meretricem teneri ad restituendum id quod ex crimine suo lucrata est, solùmque id servare posse quod ad vitæ sustentationem absolutè necessarium fuerit,

Prob. 1^o. quia opus peccati nihil meretur nisi pœnam æternam; Ergo pro eo nihil pretii percipi potest.

Prob. 2^o. Si actio meretricis aliquid mereatur pretii, vel prout spectatur in genere moris, seu ut est peccaminosa; vel prout spectatur in genere entis, seu quatenus utilis est aut jucunda uni, alii verò damnosa aut periculosa: Atqui neutrum dici potest. Non 1. & in hoc conveniunt omnes: non 2. 1^o. quia si res quæpiam, quia est ens, vendi potest, Sacramenta quæ entia sunt, & quidem nobilissima, vendi poterunt; 2^o. quia ut utilis vendi non potest actio, quæ virtutem præcipuum animæ bonum interimit; 3^o. quia, si actio turpis vendi possit ut entitas alicui jucunda, parricidia, adulteria, fortilegia vendi poterunt; non quidem ut offensiva Dei, sed ut perpetranti periculosa, ei verò pro quo perperantur utilia & amœna. Hæc autem quis ferat?

* Prob. 3^o. Cùm res una alteri quæ invendibilis est necessario & inseparabiliter cohæret, tunc neutra vendi potest, ut patet in labore ad administranda Sacramenta requisito: Atqui voluptas actionis malæ necessario & inseparabiliter eidem cohæret; Ergo neutra vendi potest, vel emi; Ergo etsi homo rem suam pro nutu dare posse dicatur, haud

amen efficaciter eam dare potest; quandiū eam in
dolum criminis pretium dare valet.

Nec nocent, inquiunt, alterius opinionis mo-
menta: unde respondent ad 1. vel hanc legem pro-
cedere in foro tantum exteriori, non in foro consi-
cientiæ; vel meretricem aliquid retinere posse, non
in contractibus, quasi aliquem inire validè possit, sed
in concessione Reipublicæ quæ rei donatæ domi-
nium in meretricem transfert, tum in multam for-
nicatoris, tum ut majora impediuntur mala quæ
ex meretricii ablatione consequerentur. Unde se-
quitur 1°. meretrices quæ à Republicâ non tole-
rantur, & in quas ea proinde nihil domini trans-
fert, nihil ob crimen retinere posse, nisi quod ne-
cessarium est ut victitent; 2°. puellas quæ sub ma-
trimonii promissione defloratæ sunt, ducendas esse
in matrimonium, nisi quid obstat, quia id unanimi
legum consensu stabilitum est.

Ad 2. fatentur cum S. Thoma mulierem id reti-
nere posse quod sibi gratuito & per modum eleemo-
synæ ad necessariam sustentationem donatur, si præ-
cipuè illud ipsi etiam legibus adjudicetur, ut statim
dictum est: verum si meretrix *superflue ad fraudem*
vel dolum extorsisset ab aliquo, teneretur eidem resti-
tuere, ut ait S. Doctor, 2. 2. q. 63. art. 5. ad 2.
Addi posset S. Thomam eo tempore vel eo in loco
scripsisse quo meretrices tolerabantur.

Ad 3. negant valere promissionem de dando
meretrici pretio. Promissio enim quæ nullius est
momenti, quæ nullam habet vim, quæ pro insectâ
haberi debet, quæ servari non potest, hæc, in-
quam, promissio non valet: Atqui talis est promissio
de re ex se turpi, juxta leges civiles & canonicas,
quas fusè refert Comitulus. *Pactum turpe*, ait Gre-
gorius IX. *vel rei turpis, aut impossibilis, de Jure*,
vel de facto nullam inducit obligationem. Idem habe-
tur Jure civili: *Stipulatio interposita de iis pro qui-*
bus pacisci non licet, servanda non est, sed omnino
rescindenda.

Comit. p.

135.

Cap. final
de pactis

Confirm. Promissio hæc ante mali operis, assassinatûs v. g. aut concubitûs executionem nulla erat & invalida; quia alioqui foret vinculum iniquitatis: ergo non convalescit ex post facto, cum ex regulâ 18. Juris in 6. non firmetur tractu temporis, id quod ab initio non valuit.

Extra rem est quod obijciunt aliqui de homine qui die festâ vestem aut calceos confecit: is enim pretium retinere potest, quia vestis & calcei pretio æstimabiles sunt per se; & qui exigit ut hæc fiant, non temporis circumstantiam exigit, sed substantiam rei. Quod si quis diei festæ circumstantiam in pactum deducere vellet, pactum ex hâc parte irritum foret, utpotè de re malâ.

Equidem non omnis promissio illicita, simul est invalida; valet enim promissio à prodigo facta; licet illicitè: at invalida est omnis promissio de re totaliter turpi, quia in re turpi nihil est quod alio possit quàm gehennæ pretio commutari.

Ex his colligit Autor Collat. Paris. eas meretrices quæ non tolerantur, sed potius ejiciuntur ex urbibus, aut carceri traduntur, ut in Galliâ, teneri ad restituendum id quod accepere, nisi eo ad tolerandam vitam absolutè indigeant. Ratio est, quia nullum habent titulum quo bona sic accepta retinere possint. Neque enim hoc possunt, vel ratione criminis, quod pretio dignum non est, vel ratione legis, cum per ipsam non tolerantur.

† Adduxi præcipua quæ invenire potui utriusque opinionis momenta. Fateor me in secundam propendere, licet eos qui meretrices ad exactam restitutionem adigere nolunt, condemnare non auserim, quia id nullâ satis evidenti Regni lege constitutum est.

Sed duo hic addenda credo: 1^o. quidem eas multò melius sibi consulere peccatrices feminas, quæ ut peccata sua redimant, iniquitatis suæ fructum in eleemosynas, retento brevi necessario, insumunt. Idem & indubiè magis dicendum de iis qui
ex

ex homicidio, aliisve criminibus lucrum fecêre. Si verò videntur teneri ad restituendum ei qui pretium dedit, nisi lex contrarium decernat; quia donator rei quidem suæ renuntiavit, sed de factò, non autem de jure, cùm per actum omninò nullum renuntiaverit. Et verò nemo hætenùs Judam redarguit, quòd argenteos triginta, *pretium appetiisti*, retulerit ad Sacerdotes.

2º. Si meretrix à peccato resipiscens ad hoc pietatis opus se sponte suâ non determinet, hanc ei pro pœnitentiâ imponendam esse obligationem à Confessario, tùm quia peccatum ejus hanc meretur pœnam; tum nè ex peccato lucrum reportet, sicque vel ad crimen alliciatur, vel ad illud, utpotè boni sui originem, affectum conserve. Atque hinc colliges, ea etiam, quæ quis occasione criminis gratuitò & absque præviâ stipulatione recepit, vix unquam sinè periculo servari posse.

ARTICULUS SECUNDUS.

De restitutione ob injuriam in bonis corporeis.

Triplici ex capite lædi possunt corporis bona;
I 1º. per homicidium; 2º. per mutilationem & alia ejusdem generis; 3º. per stuprum, adulterium & similia. De his seorsim dicendum.

SECTIO PRIMA.

De restitutione propter homicidium & mutilationem.

NOt. 1º. Qui alium occidit aut mutilat, damnum duplex eidem infert: unum naturale quod in vitæ aut membrorum privatione consistit aliud temporale, cujus præcipuæ partes sunt 1º. impensæ factæ in curatione ægri; 2º. lucrum ex morte hominis cessans; 3º. damna quæ patiuntur hæredes, iive quibus boni aliquid præstabat aut debebat defunctus.

Moral. Tom. III.

G

Not. 2º. eum qui præter intentionem , aut propriis inculpate , v. g. ob neceſſariam ſui deſenſionem alium occidit , non teneri ad reſtituendum , quia non peccat contra juſtitiam : ſed videndum an non exceſſerit inculpatae tutelæ moderamen ; alioqui enim pro ratione exceſſus reſtituendum eſſet. Docent autem Navarrus & alii plures , eum cujus exceſſus mortale peccatum eſt , ſemper teneri ad damni totius reſtitutionem.

Ex quo obiter colliges , eos qui in duello alium occidunt , teneri ad reſtitutionem , non ſolum quando alius alium quaſi invitum ad certamen attraxit , ſed etiam cum ambo æquè liberè in arenam deſcenderunt : 1º. quia occiſor vera eſt & injuſta cauſa damnorum omnium quæ patiuntur uxor , filii & creditores occiſi ; Ergo iis omnibus reſtituere tenetur : 2º. quia nullus eorum jure ſuo ceſſit , neque occiſus eidem juri pro ipsis renuntiare potuit. Ut aliæ præcipuæ difficultates ſolvantur ,

Quæres 1º. an immunis ſit à reſtituendo , qui potuit & debuit fugere , & non fugit. R. eum qui fugere potuit & debuit , ut Clericus , Religioſus , imò omnes aut penè omnes Laici , teneri ad reſtitutionem. Ratio eſt , quia qui non fugit cum poſſet , eſt injuſtus occiſor ; cum quiſquis ſine neceſſitate alium occidit , injuſtus ſit occiſor. Porro injuſtus occiſor tenetur ad reſtituendum.

Quæres 2º. an injuſtus occiſor teneatur ad reſtitutionem damnorum realium. R. affirmat. Unuſquiſque enim tenetur ad reſarcienda damna quæ intulit : Atqui , &c. Hinc tenetur occiſor ad reſtituendum hæredibus etiam opulentis , 1º. expenſas quæ in occiſi curatione factæ ſunt ; 2º. cibos quibus uti propter morbum coactus eſt ; iis tamen deductis quos alias conſumpſiſſet ; 3º. lucrum quod ex operis percepturus fuiſſet : neque deduci poteſt labor lucrando adhiberi ſolitus ; tum quia alioqui sæpè nihil eſſet reſtituendum , dum lucrum vulgò ex labore pendet ; tum quia labor operarios juvat.

Quæres 3°. an homicida teneatur restituere iis omnibus quos sustentabat defunctus. R. Homicida restituere debet iis quos occisus necessariò alere tenebatur, & alebat ex operis & quæstu, ut sunt pater, mater, uxor, filii. Non tenetur verò fratri, nepoti, & aliis hæredibus *non necessariis*, quos defunctus excludere potuisset; ii enim jus strictum ad hanc sustentationem non habent, unde eam ab hæredibus exigere non possunt. Si quis tamen eâ intentione occidisset alium, ut ii quibus antè beneficiebat, beneficium hujus jacturam facerent, utique ad hujus damni reparationem teneretur.

Dixi, *quos alebat ex operis*: quia si alebat ex bonis quæ extent, non tenetur occisor eos alere, tamen si de ceteris damnis teneatur.

Sed si fratres aut nepotes ad inopiam redacti essent, an non iis restituendum foret id quod ab occiso recipere consueverant? R. negat. 1°. quia iis solùm restituendum est, quorum jus strictum violatum fuit: Atqui hæredes non necessarij jus strictum non habent, ut diximus; Ergo. 2°. quia occisor ad nihil amplius tenetur, quàm teneantur hæredes qui in bona defuncti succedunt, cum perinde ad summum se habeat ac si universa defuncti bona sustulisset: Atqui hæredes nihil strictè debent iis quibus beneficia conferebat occisus; Ergo.

Porro hæc decisio non favet homicidæ, sed tantum hæredibus necessariis, quibus occisor restituere debet; tùm illud quod ipsis ex justitiâ debebat occisus; tùm illud quod idem occisus aliis gratuitò conferebat.

Quæres 4°. an occisor satisfacere teneatur occisi creditoribus. R. Cùm occisor non debeat hæredibus occisi, id quod dederit ejusdem creditoribus, propositam quæstionem, vel nullius esse momenti, vel ut seria sit eò debere reduci, an creditori ante hæredem restituendum sit, an hæredi qui ipse creditori refundat. Postremum hoc nativo rerum ordini magis congruit, præsertim cùm creditor ad hære-

dem recurrere ſoleat ſuum ab eo debitum recep-
 turus. Exiſtimo tamen hic æqui bonique habendam
 eſſe rationem : ſatius enim videretur egeno cre-
 ditori reſtituere, quàm hæredi nè obolum quidem
 reſtituturo : interim caveat debitor nè bis in idem
 conveniatur.

Quæres 5°. an ſolvi debeant impenſæ funeris.

R. negat. niſi ex acceleratione mortis majores
 impenſæ fuerint, ut ſi vir nobilis extra patriam occi-
 ſus ad proſapiæ ſuæ ſepulchrum tranſvehendus fue-
 rit ; tunc enim pro illo exceſſu faciendâ erit reſti-
 tutio ; at tamen deduci deberent expenſæ, ſi quas
 in itinere facturum erat ille qui occiſus eſt.

Quæres 6°. an etiam aliquid reſtitui debeat pro
 damno naturali.

R. 1°. contemptum, qui in omni alterius mutila-
 tione reperitur, compenſari debere, ſive veniam
 petendo, ſi hoc patiatur conditio lædentis : ſeu do-
 loris ſigna exhibendo ; ſeu ſatisfactionem pecunia-
 riam dando, ſi læſus per eam placari poſſit.

R. 2°. probabilius videri occiſorem, eumve qui
 alium mutilavit, pro vitâ aut membro præciſe
 ſumptis, aliquid reſtituere debere : 1°. quia dam-
 num omne compenſari debet quantum fieri poteſt ;
 2°. quia juſtum non eſt ut quis ab omni prorsus
 reſtitutione eximatur, eo quòd nimium debeat,
 de quo ſuprà.

Ex his ſequitur, 1°. eum qui alapâ vel ſuſtibus
 alium cædit, quive eum debilitat, aut deformat,
 ad pecuniariam compenſationem teneri ; 2°. æqui-
 tati valdè conſentaneum eſſe, ut occiſor ſacrificia
 & preces offerat pro occiſo ; eamque obligatio-
 nem non pauci ſtriſtæ juſtitie eſſe cenſent. Unde
 & fur qui ablata reſtituere nequit, ad piam hanc
 reſtitutionis ſpeciem obligatur.

Quæres 7°. an occiſor à reſtitutione immunis ſit ;
 ſi pœnas luat pro homicidio ; aut ſi occiſus teſtetur
 moriendo ſe ei condonare. R. negat. Ratio primæ
 partis eſt, 1°. quòd mors in homicidam à Judicē

decernatur, non ut parti læsæ satisfiat, sed ut vindicetur illata Reipublicæ injuria, aliisque terror afferatur; 2º. fur patibulo addictus non desinit teneri ad restituenda quæ abstulit; Ergo nec occisor.

Ratio secundæ partis est, 1º. quòd condonatio simpliciter facta intelligatur quoad legem caritatis, quæ præcipit ut diligantur inimici, non autem ut à restitutione eximantur; 2º. quòd in occisione alicujus duplex interveniat injuria: alia quæ infertur patri v. g. occiso, & circa hanc si remittatur à patre, occisor à restituendo liber fiet; alia quæ infertur filio patris occisi; hæc autem cum sit ipsum jus filii, non nisi à filio condonari potest.

Quæres 8º. an hæredes occisoris teneantur ad restitutionem in ejus defectum. R. affirmat. idque etiamsi occisor morte punitus fuerit, quia hæredes ut in omnia jura, sic & in onera omnia succedunt. Solent tamen occisi hominis hæredes honestiores pœnâ talionis contenti esse; è contra hæredes occisi qui egeni sunt, plus damni quod passi fuere, quam læsi honoris reparationem quæritare consueverunt.

Quæres 9º. an ad restituendum teneatur qui occidit Cæium, quem invincibiliter putabat esse Lucam hostem sibi infensissimum. R. teneri; 1º. quia reipsa est injustus occisor; 2º. quia qui ædes alicujus incendere voluit, & alterius succendit, non desinit obligari ad restituendum; Ergo à pari.

Quæres 10º. an etiam ad restituendum teneatur qui occidit hominem brevi moriturum; aut qui brachium amputavit alicui, qui paulò post non ex vulnere, sed alio aliquo casu mortuus est.

R. ad 1. eum qui occidit hominem paulò post moriturum ex infirmitate, vel justè à Judice occidendum, non teneri ad restituendum, nisi pro lucris cessantibus, secundum breve illud tempus quo supervicturus erat: si verò ille ab alio injustè occidendus erat, dico eum teneri ad restitutionem totius. Ratio primæ partis est, quod occisor non sit tunc causa nisi modici illius damni. Ratio secundæ partis est,

quòd damnum prout injustè illatum est, totum pendeat à tali occifore, qui non potest obligationem ejus reparandi dividere cum eo qui alioquin occifurus fuisset, quia is de facto non fuit occifor. *

R. ad 2. quòd seclusâ partium conventionè, aut Judicis sententiâ, ille qui alium mutilavit, sola quæ ex vulnere usque ad diem mortis emerferunt damna refarcire debeat, ut qui horum dumtaxat causa extiterit: quòd si jam mutilator cum mutilato de certâ summâ transegisset, standum esset conventioni, ut quæ in incertum peracta sit. Idem est si mutilator à Judice certam ad summam condemnatus fuerit.

Quæres 11°. quomodo æstimari possint damna realia quæ ex occifi morte consecuta sunt. R. 1°. spectandam esse occifi conditionem, sitne dives an pauper; juvenis an senex; doctus & ad laborem vigil, an in arte suâ imperitus & segnis; sanus an morbo ad interitum vergente oppressus; 2°. attendendum, id quod est in spe, ei quod in re est non æquipollere; 3°. videndum etiam an non soletet tantum consumere quantum lucrabatur. Si quis mutilatus artem solitam exercere nequeat, sed alio modo quæstum facere possit, erit id detrahendum.

SECTIONE SECUNDA.

De reparatione Stupri & Adulterii.

DE iis solum loquimur impudicitiae speciebus quæ restitutionis obligationem pariunt; eæ verò sunt præcipuè stuprum, seu defloratio virginis præsertim invitæ; & adulterium, seu illicitus concubitus conjugatorum utriusque, vel alterutrius. Tripliciter porro potest quis puellæ usum obtinere: 1°. ipsâ consentiente liberè, & absolutè, prout consensu censetur, ea etiam quæ cedit donis, precibusve quæ tunc fieri consueverunt: hæc enim à muliere, si ferri vellet, excuti faciliè possunt: 2°. ipsâ renitente, ita ut ad eam flectendam adhibeantur vis, minæ graves, falsæ persuasiones, preces admodum impor-

tunæ, quales censentur quæ vel minis adjunctæ sunt, vel fiunt ab aliquo superiore, cui virgo præ metu *reverentia* resistere non aufit; quanquam raro evenit ut preces à minis separatæ æquivalent vi, puellamque verè invitam faciant; 3°. demùm si stuprator promittat puellæ se eam in matrimonium ducturum esse, quod quidem vel fictè, vel sincerè promitti potest. Jam quæritur ad quid ii stupratores teneantur.

R. 1°. Eum qui sine vi, dolo, precibusve admodum importūnis, aut mediis extraordinariis, sed ex libero virginis consensu, licèt muneribus, blanditiis, aut precibus ordinariis, turpem corporis ejus usum obtinuit, nihil ei debere in foro conscientiæ. Ratio est, quia scienti, consentienti & jure suo cedenti non fit injuria: porro puella jure suo cedere potest, saltèm quoad reparationem damni temporalis.

Not. tamen stupratorem aliquando à Confessario cogendum esse, ut vitiatæ puellæ dotem tribuat, si æmpè dives sit, & ea egena: sicque subsit periculum nè ipsâ jam viciari facilior, de novo in crimen proruat; aliàs ad nihil tenetur respectu ipsius personæ corruptæ. Solet quidem stuprator in exteriori foro ad dotandam virginem condemnari, quia vulgo præsumitur seducta fuisse, sicut præsumitur fuisse virgo, nisi contrarium probetur. Si tamen persona corrupta sciat interiùs se nec virginem fuisse, cùm à Titio cognita est, nec reipsâ ab eo fuisse seductam, tenetur ei refundere quidquid per Judicem sub his falsis præsumptionibus sibi adjudicatum fuit, nisi fortè amasius suum ipsiusque puellæ crimen jactando, ipsam diffamaverit; quam diffamatio est damnum injustè illatum, quod resarciri debet, ut puella perinde ac antea nubere possit.

R. 2°. verius videri quòd talis stuprator aliquid parentibus restituere teneatur; quia qui puellam sub potestate parentum vel tutorum adhuc positam stuprat, specialem iis injuriam infert. Non desunt tamen sani etiam Theologi, qui credant stupratorem satis puellæ parentibus satisfacere, si veniam

ab iis petat, aut doloris sinceri signa exhibeat. Hæc decisio admitti potest pro casu in quo vitiata puella vel nubere non vult, vel in claram æquè familiam nubit ac si corrupta non fuisset. Verùm si, ut puella juxta suam conditionem nubat, dos ejus à parentibus augeri debeat; censemus strictam damni hujus refarciendi obligationem stupratori incumbere; quia stuprator injusta est causa cur parentes damnum illud ferant.

Ceterum in usu est, ut si ex crimine secuta sit proles, mulier ipsam à partu ad triennium alat; corruptor verò ab anno tertio & deinceps, donec proles sibi providere possit; imò à partu eam alere debet stuprator, si ad id se obligaverit, aut id mulier præstare nequeat. Si infans expositus sit & ad Xenodochium translatus, debent parentes, si satis habeant facultatum, expensas solvere, quia hospitalia egenis, non autem divitibus ædificata sunt, juxta communiores sententiam.

R. 3^o. eum qui vi, fraude, aut falsis persuasionibus virginem vitiavit, teneri compensare quidquid inde puella aut parentes ejus damni percipiunt. Imò quamvis nuptias non promiserit, tenebitur Cap. 1.
De adul.
:r. in foro externo ad eam dotandam & ducendam: ad id tamen (nisi foedata virgo nuptias corruptoris exigat, de quo infra) non tenetur in foro conscientie ante sententiam Judicis, sed satis est ut ei procuret matrimonium æquè conveniens, ac si deflorata non fuisset.

Quòd si puella dotem nolit, sed exigat matrimonium cum injusto defloratore, debet is consentire: 1^o. quia posito etiam dotis augmento, non videtur redintegrari honor femine ablati, nisi ea stupratori nubat, aut res sit occulta; 2^o. quia hinc pensari debet publicus contemptus, cui & ipsa & vir cui nubit exponentur; 3^o. quia vix fieri potest ut vir alius à stupratore non vindicet in uxorem fastidia quæ experietur aut experiri credet, quoties sentiet aut suspicabitur sibi probro verti quòd imminutam duxerit.

R. 4°. Si puella vim paſſa æquè nupſerit ac ſi deſlorata non fuiſſet, aut Religionem ingrediatur, ejus corruptor adhuc tenetur de compensatione quâdam pecuniariâ; quia reipſâ damnum intulit, quod licèt in ſe irreparabile ſit, utcumque tamen per bonum ordinis inferioris compenſari poteſt. Nec obſtat quòd puella ſortem æquè bonam naſta fuerit: ſicut enim qui domum alterius ſuccendit, reſtituere debet, etſi alter, modò non in gratiam incendiarii, eandem domum reſtauraverit; ità à pari in præſenti caſu: neque enim ex bonâ proprietarii domûs, vel puellæ fortunâ lucrum reportare debet qui damnum reale intulit.

Quòd ſpectat ad virgines quæ ſub promiſſione matrimonii verâ vel fictâ corruptæ ſunt, dico corruptores ad eas ducendas teneri. Ratio eſt, 1°. quia damnum omne injuſtè illatum, quale eſt in præſenti, reparari debet; 2°. quia nemini fraus ſua & dolus patrocinari debent: patrocinentur autem, ſi fictus animus tolleret obligationem puellam indemnem faciendi; Ergo qui fictè matrimonium promiſit, non ſatisfacit pecuniam dando, niſi puella conſentiat, aut jam non poſſit duci, putà quia corruptor aliam duxerit, aut plures deluſerit eâdem ſpe. Neque huic Religionem ingredi licet, quia hoc injuſtum foret, utpotè quòd adverſaretur promiſſioni quæ executioni mandari debet.

Sed quid juris, ſi is qui matrimonium promiſit, habeat votum caſtitalis, aut Religionis? R. Si votum deſlorationem ſubſecutum ſit, non deſinit ſtuprator ad matrimonium obligari; quia tale votum non plus valet, quàm votum dandi pauperibus, id quod jam alteri debitum eſt ex juſtitiâ. Si verò votum præceſſerit deſlorationem, communior opinio docet puellam adhuc ducendam eſſe, ſaltèm obſtentâ voti diſpenſatione. Ratio eſt, 1°. quia ſi quis voviſſet daturum ſe pauperibus aureos centum, & poſtea grave alteri damnum inferret, quod ſinè iſdem aureis reparare non poſſet, non teneretur ad imple-

dum votum, sed è contra; Ergo à pari; 2°. quia damnum illatum potest & debet reparari eo meliori modo quo potest: Atqui stuprator eam quam corripuit ducere potest, obtentâ saltem dispensatione; Ergo vel eam obtinere debet, vel Superiori exhibere rationes quibus ab eâ petendâ deterretur, ejusque judicio acquiescere.

Notandum tamen eum qui fîctè nuptias promissit, ad id non teneri; 1° si præsumatur puellam deceptam non fuisse, sed temerè & insipienter matrimonii contrahendi spem concepisse, quod præsertim contingit cùm magna est conditionum disparitas, ut si vir dives sit & nobilis, femina vilis & inops; 2°. puella ex nimis exaggerationibus, inconsistentiâ & ambiguitate verborum, satis animadvertere potuerit promissionem fîctam esse; 3°. si deinceps cum alio fornicetur, cùm per hoc etiam sponsalia dirimantur; 4°. si se virginem mentita fuerit, & jam corrupta fuisse deprehendatur: hoc enim casu non tam decepta est quàm deceptrix; 5°. si puella nobilem se vel divitem finxerit, cùm non esset; nam & in eo casu injustè decepit, & in injuriis datur compensatio; 6°. si prudenter timeatur nè ex tali matrimonio suboriantur graves discordiæ inter familias, scandala, aliaque id genus infelices exitus; 7°. si puella jam nolit stupratori nubere, aut eam ipsi denegent parentes; quo in casu censent multi, stupratorem non teneri ad dandam dotem puellæ, si hæc ejusdem aut penè æqualis secum conditionis sit; quia ex Reg. 66. in 6. *cùm non stat per eum ad quem pertinet, quominus conditio impleatur, haberi debet perinde ac si impleta fuisset.* Excipe si puella sine novo sui vel familiæ suæ opprobrio hominem hunc ducere non possit.

Sed quid si vir conditionis superioris, verè & ex animo nuptias promiserit?

R. eum promissis stare debere; nisi hinc graves rixæ, familiæ dissidia, vel scandalum grave meritis timeantur. Ideò enim homo ille non teneretur

promissis stare, quia superioris est status & fortunæ: Atqui hæc ratio nulla est; tum quia jure suo cedere potuit, & reipsâ cessit; tum quia excessus quo puellam superat, eidem puellæ debitus est ratione promissionis ab eo factæ, ab ipsâ acceptatæ; & cui, accedente legum consensu, nihil deest quominus in conscientiâ obliget. Et certè non minor est in hoc casu injuria à viro nobili aut locuplere illata, quàm illata à plebeio; Ergo non minus refarciri debet, si moraliter potest.

Unde sequitur, 1.º non sufficere ut ille homo puellam dotet, quia ipsi inferretur injuria, utpotè quæ jus habeat ad nuptias sibi promissas; cui autem aliquid in unâ specie debetur, non satisfit si detur in aliâ specie; 2.º si eam ob aliquod superveniens impedimentum ducere non possit, putà quia vel aliam duxit, vel jam sacros Ordines suscipere præsumpsit, non satis esse ut ei restituat quantum sufficit ut eam virum ejusdem conditionis ducat, sed quantum ejusdem intererat ipsum habere in virum: quia puella hæc jus habet non solum nubendi perinde ac si deflorata non esset, sed nubendi viro talis conditionis; quamquam Magistratus moderari possint jus illud, ut quod ab ipsis magnâ ex parte dependeat.

Quæres quid juris, cum deflorator superioris status fide promissit nuptias. R. Vel puella noverat notabilem supra se viri excessum, vel non. Si 1. credendum est communiter, eam non fuisse deceptam, nisi quia decipi voluit. Si 2. censent multi, stupratorem non teneri ad eam ducendam, sed satis esse si ei provideat quantum oportet ut tam commodè nubat, ac si corrupta non fuisset. Ratio est, quia mulier intendebat acquirere virum ejusdem securi conditionis, non multò superioris, cum superioritatem hanc non cognosceret; Ergo.

Ut ut sit, (dici enim posset puellam eum intendisse qui matrimonium sibi promissit, quisquis ille foret) certum videtur 1.º stupratorem teneri ad ducendam puellam si id juraverit, nisi dupensationem.

juramenti obtineat, quia tale juramentum eſt de relicitâ & poſſibili; 2^o. ſeculoſo etiam juramento, poſſe fieri ut ſuprator in caſu propoſito, teneatur ad nuptias reſpectu unius puellæ, non reſpectu alterius. Si enim virgo corrupta, bonæ ſit indolis, nec conſenſerit in ſcelus, niſi v. g. quia à parentibus malè vexatur, & in doloris æſtu quæſit vindicem; an non magis tenetur qui eâ ſub fictâ matrimonii promiſſione abuſus eſt, ad ipſam ducendam, quàm ſi abuſus ſit puellâ ad ſcelus expeditâ, & quæ matrimonii promiſſionem non exegerit, niſi quia crimini ſpeciem coloremque obtendere voluit?

Ex dictis colliges, eum qui viduam honeſtam; eamve quæ licet jam ab alio vitiata eſſet, paſſim tamen ut virgo habebatur, ſub matrimonii promiſſione etiam fictâ corrumpit, ad eam ducendam teneri: ſi verò vi vel fraude, ſed abſque matrimonii pacto, ipſâ abuſus ſit, ad compensationem damni cujuſcumque inde naſcentis obligatur ante Judicis ſententiam; quia eadem eſt hoc in puncto conditio ipſius, quæ virginis per fraudem & dolum deſloratæ. Nunc dicendum de reparatione adulterii.

Triplex eſſe poteſt hominis adulteri ſtatus: vel enim ex adulterio ſecuta non eſt proles, vel certò ſecuta eſt, vel demùm dubitatur an ſecuta ſit.

Si proles ſecuta non ſit, nulla eſt facienda reſtitutio; tum quia per adulterium præciſè non inferitur damnum, ſed ſolùm injuria, pro quâ, ſi tamen publica ſit, nontam debetur reſtitutio, quàm ſatisfactio honoraria, quæ fit^r per veniæ petitionem, & ſigna doloris; tum quia tranſigere pro adulterio prohibitum eſt, nè videatur maritus uxoris lenocinium facere. Si tamen poſt peractum ſinè conſenſu mariti adulterium talis tranſactio fieret, cenſent non pauci eam valituram; quia lex eandem prohibens, nititur lenocinii præſumptione, quam in præſenti caſu nullum habere locum ſupponimus.

Si ex adulterio proles certò moraliter ſecuta ſit; ut ſi eo tempore abſuerit maritus, &c. debet 1^o.

li proles ubicumque, etiam in nosocomio, si ibi oblata fuerit; 2°. adulter debet pro parte, & in solidum pro toto, compensare damnum quod pater & legitimi hæredes patiuntur ex suppositione infantis spurii. Adulter enim est causa, tum damni huiusmodi, tum suppositionis; quia prævidere potuit & leebuit eam ex actione suâ secuturam.

Dixi adulterium teneri *pro parte suâ*, ad compensationem damni, quod patri legitimisve hæredibus illarum est. Non enim tenetur ad totum, nisi in defectum adulteræ, quia uterque est causa æquæ principalis totius damni.

Sed quid si alter alterum ad crimen inflexerit?

R. Si adulter vi, minis, aut gravi metu etiam reverentiali, uxoris alienæ consensum extorserit, tenetur de toto: mulier verò non nisi in ejus defectum; quia adulter est tunc causa magis principalis adulterii, damnorumque inde subsequens. Si verò adulteram precibus solum induxerit in crimen, censet Sylvius adulterum adhuc de toto damno teneri, sive quia magis influxit in crimen; sive quia damni totius reparandi onus in se suscepisse videtur. Hæc opinio non videtur mihi indubia; credo tamen eum qui alium ad crimen induxit, ad ampliorem restitutionis portionem teneri, quia duplici nocuit titulo, moventis scilicet ad damnum, & ejusdem damni executoris.

In dubio an proles sit mariti, an adulteri, debet iste pro ratione dubii restituere; 1°. quia iniquum est ut in casu dubii, debeat unus, isque innocens, totum subire onus, dum alter, & quidem reus, ab eo planè immunis est: Atqui maritus innocens totum subiret onus alendæ proles, quæ fortè sua non est, dum adulter pessimus nihil contribueret ad alendam eandem prolem, quæ fortè sua est; Ergo: 2°. quia ille ad damni reparationem tenetur, contra quem est ejusdem damni præsumptio: Atqui contra adulterum est præsumptio damni. Ubi enim constat de actione per se sufficienter damnificativâ, ibi contra

actionis hujus autorem est præsumptio ; unde ut à restitutione immunis sit , probare debet damnum ex actione suâ non evenisse : Atqui adulter actionem de se damnificativam posuit , & non probat , ut supponimus , damnum ex hâc actione suâ secutum non esse ; Ergo restituere debet tantò plus quantò minus probat se damni causam non esse.

Obj. 1^o. Nemo tenetur solvere priùs quàm ostendatur debitor , sed in dubio adulter non ostenditur debitor.

R. dist. maj. Nemo priùs tenetur solvere quàm ostendatur debitor , si alteri incumbat probatio contra eum facienda , C. si ipsi probationis faciendæ obligatio incumbat , N. Sic non teneris alteri reddere rem quam suam esse dicit , & non probat , quàmque tuam esse putas. Verùm si crimen admisseris de se damnificativum , putà si facem conjeceris quo tempore ambusta fuit domus , tunc tibi incumbit ut probes ex hoc delicto nihil damni alteri creatum esse ; quia postulat æquitas ut præsumptio sit contra nocentem.

Obj. 2^o. In dubio melior est conditio possidentis ; Atqui adulter bonum suum possidet , & est in dubio ; Ergo.

R. dist. Melior est in dubio conditio possidentis , si de actu damnificativo non constet , C. si de eo constet , N. Certè hoc axioma militat contra adversarios : nam maritus adulteræ possidet bona sua ; Ergo in dubio an proles sit ipsius , non debet iisdem privari , ut prolem dubiam perinde ac certò suam alatur.

Quæres 1^o. ad quid teneatur adultera. R. eam teneri ad reparanda , quantum fieri potest , damna quæ ex crimine suo in maritum legitimosque filios derivantur. Hoc autem efficiet , plus ex propriis bonis , si quæ habet , legitimis filiis quàm spurio relinquendo. Si verò paraphernalia bona non possideat , cautè & prudenter persuadere conabitur patri putativo , ut legitimos filios pluribus instruat bonis quàm illegitimum. Item animum filii ad amplecten-

CAP. IV. De Restitut. in particulari. 259

in Religionis statum flectere nixetur, si tamen inæ vocationis signa præ se ferat. Denique rem nesticam majori quam aliàs diligentia tractabit, solitis sumptibus detrahet quantum permittent us & valetudo, &c.

Quæres 2^o. an mulier, quæ similibus modis damna : compensare nequit, teneatur indicare crimen m. R. negat. generatim loquendo. Vel enim nen revelaret marito, vel filio spurio : Atqui nec rito nec filio illud revelare tenetur; tum quia elatio hæc fieri non potest sine magnâ mulieris. imiâ, quam subire nec tenetur, nec debet, quæ nen bonum publicè habet; tum quia eadem reatio gravium malorum radix esse potest, ut quæ lierem mortis periculo exponat, & maritum iculo uxoricidii, aut saltè odii perpetui; tum. ique quia filius matri non credet, nec juxta ltos, credere tenetur; aut si credat, vix proba: est quòd ità perfectus sit, ut propter solum. titiæ amorem renuntiet hæreditati quam in ex. iori foro retinere tutè potest.

Confirmat. quia non est restituendi obligatio, n ille qui debet est in impotentia morali; ille verò debetur, non est rationabiliter invitus: sed mu- quæ aliter satisfacere nequit, quàm suum cri- n detegendo, est in impotentia morali, &c.

Hæc resolutio limitari solet, 1^o. cum adultera jam è famam suam publicè perdidit, quia tunc ex ipsâ declaratione grave non patitur incommodum. Si nen vel gravia inde mala sibi vereretur, vel præ- leret sibi non credendum, rem pandere non te- tur; 2^o. cum mulier prudenter judicat spurium, otè virum frugi, sibi fidem habiturum esse, uod tamen rarissimè præsumi potest) tunc enim amia nocentis apud unum aut alterum, minùs et incommodi, quàm gravissima innocentum nna. Hâc de causâ docent Theologi, occultum. ius crimen posse tertio revelari, ut avertatur ive damnum. quod ipsi ab altero impendat.

Quæres 3°. an filius teneatur credere matri quæ asserit eum illegitimum esse.

Respondent vulgò filium non teneri credere matri etiam juranti, nisi manifestis argumentis id probet, ut si demonstret patrem antè & post conceptionis tempus abfuisse. Ratio est, quòd nemo unius, quamvis non suspecti, hominis testimonio credere tenetur in sui præjudicium; præsertim cum testis ille turpitudinem suam allegat. Hæc opinio tam communiter recepta est, ut ei finè scrupulo adhærendum sit.

Quæres 4°. quid de eâ matre sentiendum, quæ plures filios convocans, ait: Unus ex vobis illegitimus est: vultis eum à me nominari, aut innominatum cum ceteris hæreditatem partiri? R. Hanc agendi rationem esse iniquam; 1°. quia omnibus metum gravem injustè incutit, efficitque ut plures renuntient parti hæreditatis sibi certò debitæ; 2°. quia per eam proles legitima illegitimitatis suspicioni exponitur; facilè enim continget, ut qui spurius non est, ob certa oris & vultûs lineamenta pro spurio habeatur.

ARTICULUS TERTIUS.

De Restitutione famæ & honoris.

Articulum hunc ab aliquot definitionibus explicabimur.

Fama est bona opinio de alicujus excellentiâ, quæ opinio efficit ut habeatur pro bono vel absolute, vel relativè ad scientiam, artes, &c.

Honor est testificatio excellentiæ alterius, facta per externam reverentiæ exhibitionem. Hinc fama in interiori judicio posita est, honor verò in externo æstimationis signo consistit.

Detractio est alienæ famæ injusta & occulta læsio vel imminutio; seu denigratio famæ hominis absentis.

Contumelia est alieni honoris injusta & aperta
 , seu ablatio honoris hominis ipso præsente.
 c contumelia , ut quæ coram & in faciem fiat ,
 atum est detractioe gravius , ut rapina peior
 furto , ideòque in confessione exprimi debet.

Calumnia est falsi criminis , vel defectus imposi-

& hæc sub detractioe , ut species sub genere
 inetur. Detrahtio enim octo modis fieri potest :
 falsum aliquid imponendo ; 2º. amplificando il-
 quod verum est ; 3º. occultum detegendo ; 4º.
 trè interpretando quod rectè ab alio gestum est ;
 negando aliquem quibusdam dotibus frui , rec-
 & boni quidpiam fecisse ; 6º. dotes illas aut
 a imminuendo ; 7º. tacendo iis in circumstantiis
 uibus silentium pro vituperio habetur ; 8º. adeò
 de laudando , ut faciliè sentiant alii eum quem
 las parùm tibi videri laudis dignum. Hos detra-
 di modos , quorum priores quatuor directi sunt ,
 teriores verò indirecti , exprimunt versus se-
 ntes :

*ponens , augens , manifestans , in mala vertens ;
 ui negat , aut minuit , reticet , laudatve remissè.*

It pleniùs tractentur quæ ad tanti momenti ma-
 am pertinent , videndum 1º. an & quale pecca-
 i sit detractio ; 2º. quam reparationem exigit ;
 an eam exigit semper & in omni casu ; 4º.
 modo & coram quibus fama restitui debeat ;
 quæ causæ à restituendâ famâ excusent.

SECTIONO PRIM A.

An , & quale sit peccatum Detrahtio.

CONCLUSIO. Detrahtio est peccatum ex naturâ
 suâ grave , caritati simul & justitiæ contrarium.
 Prob. 1º. ex Scripturâ. Prov. 24. *Abominatio ho-*
um detractor. Rom. 1. *Detractores & contume-*
dicuntur digni morte. Et I. Corint. 6. *Neque*
s..... neque maledici regnum Dei possidebunt.

Prob. 2°. ex Patribus. S. Hieronymus in Psalm. 100. docet detractionem fornicatione peiorem esse, quia, inquit, qui fornicatur se tantum occidit: ille autem qui detrahit, & se & illum qui audit, demergit.

* Et in Psalm. 149. hæc profert, quæ utinam ab iis qui in communi vivunt, satis ponderentur: *Non putent Monachi se debere esse securos, dicentes: Grandia crimina non facimus in Monasterio; non adulteror, non furtum facio..... grande scelus est quando detrahis fratri tuo: linguâ tuâ fratrem tuum interficis.* S. Bernardus, Serm. 24. in Cant. Quis detrahit, feris caritatem linguâ maledictâ, & quantum in se est, necat funditus & extinguit. Unde sic: Peccatum illud mortale est, quod grande scelus dicitur, quod qui admittunt digni sunt morte, & regnum Dei non possidebunt: Atqui talis est detraçtio ex textibus citatis; Ergo.

Prob. 3°. quia detraçtio in famâ, contumelia verò in honore proximum iniquè lædit, adeoque eum spoliât bonis quæ divitiis longè præstant, juxta id Proverb. 22. *Melius est bonum nomen quam divitiæ multæ*; Ergo utraque caritati simul & iustitiæ adversatur.

Et hæc intelligenda sunt de eâ etiam detractione quæ ex loquacitate & levitate animi oritur, absque intentione lædendi proximum: nam & hæc detractione est verè injusta; quia jus habet proximus nè quis sive ex loquendi prurigine, sive ex alio motivo ea efferat quæ nata sunt famam ejus imminuere.

Dixi detractionem esse peccatum ex naturâ suâ mortale. Venialis tamen esse potest, 1°. ob defectum sufficientis advertentiæ; 2°. ob materiæ levitatem, ut si narretur levis alicujus imperfectio aut peccatum; (quanquàm fieri potest ut qui plures alterius defectus licet divisim leves revelat, peccet mortaliter, quia tot revelando, graviter bonam ejus estimationem lædere potest); 3°. ob correctionis necessitatem; & sic excusari possunt parentes & domini qui erga filios & famulos verbis quibusdam contu-

oppositam rationem venialis iudicetur,
viter læditur proximi fama.

amen regula suas habet exceptiones: unde
reologi, 1°. exprobrationem rei levis im-
on esse à mortali, si fiat ex intentione gra-
ndi iisve in circumstantiis in quibus præ-
ravem proximo dolorem concitatura; 2°.
respectu unius personæ leve est, grave esse
ulterius. Sic qui de puero aut famulo vili
i vanus sit, mentiatur sæpè, plus iusto
test haud peccare mortaliter; secus si hæc

Episcopo, de Superiore, coram ejusdem
us, de Sacerdote, aut etiam de Laïco
ud plebem nominis. Ratio est, quia ra-
onarum fama multum inde immittitur,
ate sibi necessariâ excedunt, ideòque ab-
adiuntur à quibus audiri debent; 3°. ad
em etiam gravem satis esse, si de pro-
icantur quæ licet nullam ex parte ejus cul-
onant, eum tamen aliorum contemptui

Hinc graviter peccant qui dicunt patrem
iremibus fuisse damnatum; itè qui occul-
lium defectum narrant, aut per conviti-
faciem exprobrant; hæc enim quàm mo-

honor vilium personarum non censetur hisce injuriis graviter lædi.

Eos tamen qui hanc convitiandi consuetudinem habent, facile à Confessariis absolvendos non putem; 1°. quia in has contumeliæ voces erumpere non solent nisi irati; 2°. quia scandalum audientibus ingenerant; 3°. quia verba quibus utuntur de se famam imminuunt, & eos ad quos diriguntur nonnunquam gravissimè exacerbant.

At peccatne mortaliter qui de alio peccatum aliquod mortale refert, quod is à se admissum gloriatur, quodve in usu communi pro graviter infamante non habetur, putà qui narrat duellum militis?

Respondent Theologi etiam accurati, hic nullum aut leve duntaxat peccatum occurrere, quia hæc admissi duelli narratio, habitâ conditionis militaris ratione, gravem injuriam inferre non potest. Sed hæc opinio difficilis mihi videtur; 1°. quia eadem de causâ licebit varia alicujus contra castitatem peccata revelare: qui enim hæc admittunt, apud mundanos gloriam habent; 2°. quia viri probi duellistas ut miseria diaboli mancipia habent; ac proinde suam iis famam verè aufert, qui nefaria eorum prælia revelat; 3°. quia qui hujusmodi peccata narrant, iisdem ut honorificis applaudere solent, & sæpè, etiam præter intentionem, eos à quibus audiuntur, ad simile quid accendunt. Quapropter tutius est ab iis abstinere; & si propter hoc non retineantur pœnitentes, sive quia excusat bona fides, sive quia duellistæ ipsi jure suo cesserint videntur, saltèm potenter exhortandi sunt à Confessariis ut deinceps taceant, præsertim cùm præterit horumce certaminum memoria.

Li etiam mortaliter peccant, qui licèt generalibus utantur verbis, magni tamen sceleris suspicionem & ideam in auditoribus excitant; quales ii sunt qui dicunt se de tali homine aliquid scire quod de eo nemo facile suspicetur; aut se de eo quædam esse revelaturos nisi ea æterno premi silentio caritas

CAP. IV. *De Restitut. in particulari.* 165
eret: hæc enim ambigua detrahendi ratio plus
ere solet, quàm si singulares alicujus defectus
primerentur.

Quæres quid sentiendum de his qui detrahunt
communi, seu nemine in particulari designato.

l. 1º. peccari mortaliter, si detractio gravis in
um communitatem cadat, ut si de aliquo Ordine
eles finè causâ nullam ibi esse disciplinam, om-

aut penè omnes ludo & epulis incumbere;
de pago vel civitate, omnia ibi plena esse mo-
olis aut adulteriis. Ratio est 1º. quia non magis
totius communitatis famam auferre, quàm
atorum; 2º. quia ablatâ tam generaliter com-
itatis famâ, & ipsa privatorum fama tollitur.

.. 2º. Non peccat graviter qui ità dicit esse in
iâ urbe nefarios homines, ut suspicio, nec quem-
n privatum, nec ipsum communitatis corpus
iat; quia nec privati hinc læduntur graviter,
ipsa communitas: ut enim inter Apostolos unus
Judas; sic in multò ampliori communitate,
lligitur nefarios quosdam homines esse posse.

.. 3º. Peccat tamen graviter, qui designato
asterio, dicit in eo esse aliquem facinorosum;
quia sic graviter imminuitur totius Monasterii
a, præsertim apud personas simplices; tum quia
is ingeneratur scandalum audientium animis, qui
non multum mirentur si in aliquo pago repe-
tur homines quidam perdit, id tamen ægrè
nt de Monasteriis.

SECTIO SECUNDA.

In, & quando Detractio reparationem exigit.

Ertum est detractorem ad famæ reparationem
teneri; ut qui causaverit jacturam boni, ejus-
inter alia præstantissimi. Porro hæc obligatio
et 1º. quamvis quis non nisi ex ignorantia detra-
t, putâ si occultum alicujus crimen revelaverit,
illud publicum esse putabat; aut si illud de uno

dictum, narratum existimavit de alio, ac de isto deinceps narravit. Ratio est, quod iustitia obliget quemlibet ad impediendum ne ex actione sua etiam inculpabili, alteri damnum creetur, cum illud impedire potest. Sic qui ignoranter alienae domui vel segeti ignem applicuit, eum, statim ac animadvertit, extinguere debet: atqui infamia tanquam ignis grassatur, virefque eundo acquirit; ergo.

Hinc si diffamatus aliquid percipiat damni postquam detractor errorem suum agnovit, is jam ad ejus restitutionem tenetur; quia qui causam damni à se positi non removel, censetur effectum ab ea prodeuntem velle: secus si damnum illud alteri contingat antequam errorem suum agnoverit, quia tunc voluntaria ejusdem causa censi non potest.

Quod si, me verum crimen dicente de aliquo, alii hoc de alio dici putent, & de isto ulterius divulgent, non tenebor ad restitutionem famae, & damni inde obvenientis, eo quod vera damni huius causa non sim, sed mala aliorum intelligentia mea occasio, non causa fui. Aliud esset, si malam hanc intelligentiam ex locutione mea secuturam providere potuissem; quia tunc damna inde orta, in causam voluntariam forent. Quod si errorem refovero, tenebor ad advertenda damna quae patipariter proximus, idque etiam ex iustitia; quia hoc obligat ad efficiendum ne ex actione mea alii damnum sine iusta causa recipiant.

2°. Eadem obligatio reparandae proximi famae urget etiam cum propriae famae periculo: quia in pari periculo potior est conditio innocentis: imò urgeret cum periculo vitae propriae, si ex infamia immineret innocenti periculum vitae, aut perniciēs vel grave bellum Reipublicae; quia damna quae tunc pateretur infamatus, æquivalent aut praestant damno vitae infamatoris. Si quis tamen propriam revelans malitiam non esset innocentem liberatus, tacere deberet, quia nemo tenetur ad opus inutile cum proprio gravi incommodo.

CAP. IV. De Restitut. in particulari. 167

2°. Urget eadem obligatio, etiamsi occultum tenet uni tantum viro probo ac tacituro detectum etiam sub secreto : *Mullem enim*, ait optimè, *crimen meum notum esse tribus aut quatuor, uni gravissimo viro ; nam plaris æstimo in bonâ æstimatione apud illum, quàm apud plures alios vis æstimationis.* Unde qui uni tantum viro proalem detegit culpam, peccat mortaliter ; nisi excuset causa ob quam excusari solent vir & qui sibi mutuò filiorum peccata revelant. Non peccat tamen, nec proinde ad reparationem tenetur qui iustâ de causâ alterius crimen non occultum revelat.

Inc 1°. alterius crimen etiam sub secreto sibi missum (modò extrâ Confessionem, cujus um etiamsi millies mori debeas, inviolatum ari debet) revelare, potest, cui nisi revelet te plectendus est ; præsertim si alter ex hac relatione, famæ duntaxat aut bonorum jacturam debeat. Ratio est, quia fidelitas non obligat alterius famam & bona cum vitæ propriæ disilio conserves ; atque hoc scire debuit qui crisis sui secretum tibi commisit.

Quod si criminis alieni revelatione, ejus auctoris impendeat, potes aliquando ut vitæ propriæ sulas, illud revelare : aliquando non. Potes lem si crimen illud cognoscis sinè injuriâ illius ipsum commisit. Si verò vi, fraude, aut alteri litteras aperiendo sinè causâ, hoc detexisti, ac revelando addis injuriam injuriæ, adedque idem tuam, ejusque effectus imputare tibi debes. 1°. Non peccat etiam qui crimen alterius revelat, justè innocentem tueatur.

3°. Qui hoc facit ut communitalis damnum irat. Sic licet Medicis, Advocatis, Confessariis orantias detegere. Sic etiam licitum est falsam cujus paupertatem manifestare, ne veris pauperis præjudiciuin inde creetur.

4°. Qui ut auxilium & consilium accipiant, illatæ

injurizæ reparationem consequantur, &c. occultam alterius nequitiam amico suo exponunt. Imò id non pauci licitum esse credunt, si fiat ut quis atrocem injuriam passus, solatium recipiat: cum præsertim grave sibi ex dolore nocumentum, putà morbum veretur. Firmius tamen & sanctius sibi providebit, qui ad eum confugiet *qui consolatur nos in omni tribulatione nostrâ.*

5°. Excusatur à culpâ, qui puellæ jam inutiliter admonitæ denuntiat eum quem familiarius videt, corruptum esse.

Sed in his omnibus sedulo cavendum, 1°. ne leves & infundatæ conjecturæ pro seriis mali probationibus habeantur; 2°. ne plus reveletur quàm ad avertendum malum necesse sit; 3°. ne detegatur crimen, cum aliâ viâ, v. g. correctione fraternâ damnum impediri potest; 4°. ne pluribus detegatur, cum sufficit ut aperiatur paucis.

Quæres 1°. an peccet qui de defunctis detrahit.

R. affirmat. quia mortui ut justè honorari possunt, sic & iniquè diffamari.

Quæres 2°. an crimen quod uno in loco publicum est, liceat in alio loco ubi occultum est revelare, & an qui revelant peccent, etiam adversa justitiam.

Not. 1°. Crimen tribus modis publicum esse potest, scilicet ut notorium, ut manifestum, ut famosum. Notorium vel est juris, vel facti. Notorium juris est; cum reus vel de crimine damnatus est per Judicis sententiam; vel de eodem crimine à testibus convictus est in judicio, vel ibidem crimen confessus est, adeò ut illud jam nullâ tergiversatione in judicio celare possit. Notorium notorietate facti, est cum crimen coram tot testibus perpetratum est, ut nullâ possit tergiversatione celari & excusari, saltem coram majori communitatis aut vicinæ parte.

Manifestum est illud, quod cognitum est à majori communitatis aut vicinæ parte, ita ut media pars propriis oculis viderit, & media pars ab iisdem de visu

ſu teſtibus factum didicerit. Unde in notorio facti, ones, quotquot ſcilicet ad conſtituendum notorium quiruntur, per ſe ipſos viderunt; in manifefto autem pars una quæ non vidit, didicit à vidente.

Famoſum eſt illud quod famâ notum eſt; ſeu fama ac prodierit ab uno tantum teſte, ſed cui omnes lem dandam eſſe crediderint; ſeu eadem fama non ſi ex ſuſpicionibus admodum violentis orta ſit, ſi quis pallido & atro vultu, tinctus cruore, ceteri viſus ſit effugere è domo in quâ repertum eſt mici ejus proprio ſanguine innatantis cadaver.

Not. 2°. Facile non definiri quando res à majori mmunitatis vel viciniæ parte cognita cenſenda. Expendam id in tractatu de Cenſuris, part. 1. p. 5. Interim pro præſenti publicum judicari poſt, id quod attentâ facti naturâ, perſonarum alicate, conditione communitalis, ita egreditur vires ſecreti & occulti, ut moraliter ulterius diſendi debeat. His præmiſſis,

Dico 1°. Qui juridicè per ſententiam publicam famatum in uno loco, infamat in alio ubi crimen is ignoratur, non peccat contra juſtitiam, ſed aviter peccare poteſt contra caritatem.

Prob. 1. pars; quia reus per hanc Judicis ſententiam omni in famam ſuam jure privatur pro omni co: Judex enim jus habet reum quem publicè conſignat famâ ſpoliandi, ſicut & eum vitâ ſpoliare poteſt, ut ceteris exemplo ſit & terrori: unde notantes coram frequenti coetu puniri ſolent.

Prob. 2. pars; quia qui abſque legitimâ cauſâ lum infamat in loco ubi crimen ejus moraliter loquendo ignotum manſurum erat, lædit primum caritatis principium, quod vetat nè quis alteri faciat id ſibi factum doleret. Porro quis velit ut ſibi iſeratur fama ad quam quidem jus non habet, d quam ſinè fraude poſſidet?

Dixi, qui infamat *abſque legitimâ cauſâ*. Si enim medicus v. g. vel hereticus, bono quod alibi interum ſervant, nomine utantur ut incantatos deci-

piant; potes & debes ostendere eos in tali loco damnatos fuisse, ob perniciem quam inferebant ambo, iste animis, ille corporibus.

Quòd si sententia adversus reum in uno loco publicata, brevè erat in alio loco publicanda, sive per Judicem, sive per communem famam, is qui prima criminis nuntia fert, graviter contra caritatem non peccat; quia sive paulò citiùs, sive paulò ferius fama destruat, parvi admodum momenti est, nisi ex anticipatione illà gravia infamato damna contingant in bonis, &c.

Hic notandum, eam solùm sententiam propriè publicam dici, quam Judex publicam fieri intendit: Unde si sententia pro particulari aliquorum cognitione lata sit, qualis ea esse solet quæ adversus Religiosum fertur in communitate, peccat qui crimen extra Monasterium vel Collegium propalat, quia reipsà Religioni nocet, & hominem infamat coram iis ante quos jus habet nè infametur. Ex id verum est, tamen si crimen illud paulò post divulgandum esset in alio loco; quia non magis licet diffamare eum qui paulò post injustè diffamandus est, quàm occidere eum qui statim ab alio est occidendus. Eàdem de causâ justitiàm lædit, qui filiorum familias aut domesticorum peccata extra familiam divulgat.

Dico 2°. Si crimen solà facti vel famæ publicitate alicubi notorium sit, & reveletur eo in loco quo fama illud perlatura non erat, mortaliter peccat contra caritatem & justitiàm. Ratio est, quia qui revelat crimen alterius in casu proposito, jus ejusdem violat sinè causâ; habet enim alter jus ad famam suam pro loco in quo non est infamatus; nam infamia facti non tollit jus ad famam, nisi quantum exigit notorietas facti: Atqui notorietas in uno loco non exigit ut idem factum ubique divulgetur sinè causâ, ut hic nullam subesse supponimus. Et certè, an non iniquum est ut qui amisâ in uno loco famâ, in alium se transfert ut ibi piè vivat, de crimine

sed imprudens admisit, turpiter infametur, & infamis, vel exul vivere cogatur?

Sed quid, si crimen in aliquo loco satis publicum, loci hujus incolis detegatur, quibus ignotum at? R. Communis sententia tenet hic non esse peccatum saltē grave, etiam contra caritatem: quia reus amisit jus ad famam per ipsam criminis publicitatem; quā etiam de causā, publicæ delictorum labe sēpē litteris consignantur, licet le memoria eorum infamis efficiatur apud posterum & pluribus in locis quō alioqui eorum crimina non pervasisent; 2^o. quia interest Reipublicæ ut illi, præsertim in genere contagioso, cognoscantur; 3^o. quia moraliter impossibile est ut quod contra multis factum est, ad ceterorum notitiam non veniat. Si tamen criminis alicujus publicitas ē instrumentali confessione penderet, non posset ultius sinē injustitiā diffundi.

Dico 3^o. Mortaliter contra caritatem & justitiam peccat, 1^o. qui infamatum de uno crimine, infamat de alio occulto quod isti annexum non est; 2^o. si crimen olim famā solā publicum, sed oblivione, & conversatione sanctā deletum, nescientibus narrat, aliiſve revocat in memoriam.

Prob. 1. pars; quia qui famā excidit quoad unum crimen publicum, eandem conservat quoad alia quæ occulta sunt. Hinc graviter peccat quiienti mulierem in adulterium cum Titio lapsam se, narrat eandem similis cum Caio criminis quod occultum erat, ream se constituisse: relapsus enim multum infamiam auget. Sed si crimen aliud cum illo connexum sit, non peccatur, ut si de homine publice ebrioso dicas eum cum uxore rixari, pueris non alere, &c.

Prob. 2. pars; quia vel tempore, vel piis moribus res ad eum reducitur statum in quo erat antequam publica foret: porro antequam publica foret, eccasset qui eam revelasset sinē causā.

S E C T I O T E R T I A.

Quinam obnoxii sint Restitutioni famæ, & quomodo.

DUbi non est quin detractor, ad alienæ famæ reparationem potissimum teneatur. Querimus an etiam teneantur, 1^o. detractoris hæredes; 2^o. qui eum detrahentem audierunt; 3^o. Superiores qui coram se de suis aut alienis detrahi sinunt. Sit

CONCLUSIO I.^a Hæres tenetur ad restitutionem damnorum, quæ ab eo cujus est hæres illata sunt proximo per detractionem.

Prob. quia tale onus reale est; Ergo cum aliis oneribus sicut & commodis ad hæredem transire debet. Aliud est de restitutione famæ; hæc enim, utpotè culpa personalis, ad hæredem non transi.

CONCLUSIO II. Qui audit detrahentem hortando vel incitando ad detractionem, significando sermonem ejus sibi placere; itè interrogando ut stimulos addat, peccat contra caritatem, & contra justitiam, unde idem contrahit restituendi onus, quod ipse detractor.

Prob. quia tunc alium inducit ad peccandum, & ad minùs iniquæ ejus actioni moraliter cooperatur; Ergo non minùs peccat quàm detrahens, imò *quoadque magis*; unde Bernardus dicit: *Detrahere, aut detrahentem audire, quid horum sit damnabilius non facile dixerim*, S. Thomas hîc q. 73. a. 4.

Quòd si auditor, qui aliàs non tenetur ex officio ad obstitendum detractori, interiùs de detractione gaudeat, exteriùs tamen non significet eam sibi placere, quod rarum est, non tenetur ad restituendum, quia non est damni causa: peccat tamen mortaliter contra caritatem, utpotè qui non avertat magnum proximi damnum, quod sinè suo gravi incommodo repellere potest. Eodem modo peccat, qui quam novit calumniæ falsitatem non aperit quantum potest; imò si contingat ut silentium tuum equivaleat tacitæ confessioni defectùs qui imponitur

proximo; quod fieri potest, si v. g. de Titio tibi notissimo, coram te dicitur, eum esse spurium, aut ignobilem, peccas contra justitiam, quia tacite approbas id quod non negas.

Sed peccatne qui nec lætatur detractioe, nec eam ex curiositate audit; sed mutus manet ex aliquo metu displicendi detractori? R. eum posse peccare graviter contra caritatem, 1^o. quia se habet sicut qui furi aliena bona subripienti, non obstitit cum potest; 2^o. quia ille non amat proximum sicut seipsum, qui cum possit damnum ejus absque notabili sui incommodo avertere, illud avertere non satagit. Addit Lugo hominem quandoque teneri id impediendam detractioem cum aliquo suo gravi incommodo, si id necesse sit ad avertendum gravissimum & irreparabile detrimentum illius de quo detrahitur.

Ea tamen detractoribus resistendi obligatio, non obligat pro semper, sed tunc tantum cum prudenter judicatur resistantiam utilem futuram esse; unde cavendum est ne detractor potius inflammetur quam coërceatur. Quod si resistere apertè nequeas, vel liscendendum est, vel sermo aliò est convertendus, vel tristioris vultus specie ostendendum te iniquitatis participem fieri nolle: nam *dissipat facies tristis linguam detrahentem.* Prov. 21

Ceterum docet Decoq, *prædictam obligationem impediendi sub peccato gravi detrahentem, raram esse inter æquales, rarissimam in inferiore respectu personæ superioris*: 1^o. quia audiens præsumere potest publicum esse id quod dicitur; 2^o. quia rei quæ dicitur falsitas sæpè ab audiente ostendi poterit; adeoque malum reparari; 3^o. quia periculum est nè si detrahens statim sistatur, culpæ gravioris suspicio audientium animis ingeratur; 4^o. quia detrahens sæpè ustam habet id quod revelat, revelandi causam; & etiamsi non habeat, gravissimè offensum se credit, in quo sibi obstat unde detractiois peccato, à quo etiam *monitus non abstinere*, aliud iræ & odii

contra monitorem adjungit. Et hæc, inquit, à scrupulosis ponderari debent.

Verùm, etsi harumce rationum ponderi nihil detractum velim, persuasum tamen mihi est, detractionis vitium ita temporibus nostris esse commune, ut sicut pauci sunt qui huic vitio detractionis renuntient, pauci sint qui benigniorem detractoribus Hieron. p:st. ad aurem commodando, animam suam non coinquinant. Si cui tamen non placeat peccatum, sed ex timore, vel negligentia, vel etiam verecundia quædam omittat repellere detrahentem, peccat quidem, sed multò minus quàm detrahens, & plerumque venialiter, ait S. Thomas ubi supra.

CONCLUSIO III. Superiores, quales sunt Patres, Domini, Prælati Regulares, &c. si communitatem aut aliquod ejus membrum, vel ab extraneis, vel à subditis suis infamari videant, & non obstant, peccant contra justitiam & in detractoris locum restituere tenentur.

Prob. quia Prælati tenentur ex officio, ac proinde ex justitiâ conservare ea saltèm Communitatis aut privatorum bona quæ majores sunt momenti: Atqui in hoc ordine est fama; Ergo eam tueri debent etiam contra extraneos, & admittunt omnes saltèm quantum ad infamias quæ gravis sunt momenti.

Quæres an licitum sit legere libellum famosum qui crimina vera, sed occulta, sinè ratione pandit.

R. Id jure naturali vetitum esse. Quis enim velis ut tales libri contra se editi, ab omnibus perlegantur? Porro qui tales libellos conscribunt, primi tenent inter detractores, quia gravior est infamia quæ ad plures permanat.

Ex quo sequitur, eos etiam graviter peccare contra caritatem & justitiam, qui lecta vel audita sinè causâ referunt coram iis quos sive ex levitate, sive ex malitiâ probabile est iis fidem esse adhibituros. Ratio est, quia licèt fortè nolint ea credi quæ referunt, iniquè tamen se gerunt, ut qui prævidere debeant homines sic esse affectos, ut de proximo

alè potius quàm benè opinentur. Idem dicendum : iis qui hâc utuntur formulâ, dictum est mihi, n tamen credo, Petrum heri se inebriasse : hæc im indiscretæ narrationes, nescio quid terræ sulcionis semper ingerunt, ob summam hominis ad alè judicandum proclivitatem.

CONCLUSIO IV. Fama restitui debet quàm primùm, & efficaciter, & coram iis omnibus coram ibus ablata est.

Prob. 1. pars. Bonum quod injustè detinetur & od ex hâc injustâ detentione quotidie in deteriori tu reponitur, necessario restitui debet quàm primùm id fieri potest : Atqui fama injustè semel ablata, injustè detineri pergit, &c.

Prob. 2. pars; quia damnum quod ineffaciter paratur, reipsâ permanet, vel saltèm secundùm totum non desinit; Ergo.

Porro cùm fama tollatur, vel per impositionem iminis falsi, vel per revelationem occulti & veri, ter & aliter in utroque casu gerere se debet detractor. In primo expressè & apertè retractare debet quod dixit; imò & adhibere juramentum, aut coram Notario & testibus protestari, ut fecit quando scædus S. Francisci Salesii calumniator. tio est, quia cùm necesse sit ut amborum, infamati nimirum & detractoris alteruter infamis reaneat, præstat, ut in pari jure melior sit innocentis quàm fontis conditio. Hinc Confessarius in-matori absolutionem denegare debet, donec crimen suum reparaverit, nisi moraliter constet reparationem hanc quàm primùm esse faciendam.

In secundo casu, cùm nempe diffamatio facta est r revelationem veri criminis, longè major est diffil-tas. Volunt aliqui, ut infamatus publicè laudat: sed vel laudatur in eâ materiâ in quâ fuit infamatus, ut si quem adulterum esse dixisti, castum esse cas, & tunc mentiris: vel in diversâ, ut si tem-rantem & devotum dicas quem latronem esse xisti, & tunc manet prior infamia, nec restituitur

fama ad æqualitatem. Alii suadent ut detractor dicat : *Malè fui locutus , contempsî meliorem me ; injustè proximum infamavi ; mihi fides haberi non debet.* Ex hic modus, etsi fortè apud plebeios valere potest, an quæso valebit apud prudentiores qui norunt, si crimen falsum sit, dicendum esse, *Mentisus fui?* Ut sit, diversus pro diversitate personarum quibus & coram quibus facienda est restitutio, restituendi modus adhiberi debet; qui si efficax esse nequit, satius est ut condonatio ab infamato humiliter postuletur. Ex his sequitur, quàm sapienter dicat Henriquez : *Quamvis universum genus humanum hoc pessimo vitio linguæ sit plenissimum, paucissimos tamen esse qui, ut debent illud æstiment, pauciores qui de illo debite conterantur, vix ullos qui famam restituant.*

Prob. 3. pars. Fama à detractore aufertur, vel coram iis quibus ipse proximi crimen immediatè revelat, vel coram iis quibus primi & immediatè auditores, id quod à detractore audierunt retulèrunt. Atqui coram iis omnibus restitui debet. Primò sententur omnes, eam coram immediatis auditoribus esse reddendam, quia detractor coram iis damni causa fuit : Atqui hæc ratio ostendit eam quoque restitui debere coram mediatis auditoribus, saltem si detractor prævidere debuit, dictum suum alterius divulgandum esse; tunc enim vera est & culpabilis causa cur infamatus apud istos quoque bonum quo fruebatur nomen amiserit; Ergo.

At, inquires, impossibile est ut detractor cognoscatur apud quos evolaverit infamatio; Ergo.

R. hinc sequi, quòd detractor retractationem suam, quantum christianè fieri potest, publicam efficere debeat, ut qui crimen didicerunt, criminis reparationem non ignorent. Si tamen auditores immediati per se reparent malum quod fecerunt, liber est detractor ab ulteriori reparatione.

CONCLUSIO V. Qui ablatam famam non nisi summâ pecuniariâ compensare potest, eam sic compensare tenetur, etiam ante sententiam Judicis.

Prob. quia ex dictis bona superioris ordinis , ut
ita & membra , per inferioris ordinis bona com-
pensari debent , cum compensari aliter non pos-
sunt.

SECTIO QUARTA.

Qua causa à restituendâ famâ causent.

¶ Ioo 1°. Excusat impotentia physica ; quia ad
impossibile nemo tenetur.

Dico 2°. Excusat impotentia moralis : inde qui
nam alterius , sine suo longè majori incommodo ,
præsertim periculo vitæ , reparare non potest ,
id non tenetur , nisi tamen læsus iisdem expo-
natur incommodis , de quo supra.

Dico 3°. Excusat inutilitas. Unde à restitutione
immunis est , 1°. qui revelavit crimen occultum ,
sed postea factum est notorium notorietate juris
facti ; 2°. qui licet alterius famam extinguere
natus fuerit , hoc tamen præstare non potuit ,
sed saltè non nisi inefficaciter & ad tempus præ-
stitit : quia damnum vel illatum non est , vel non
subsistit. Injuria tamen quâ parte esset personalis ,
satisfactione reparanda esset ; quia stat honorem
di , etiam dum fama lædi non potest. Imò si ,
sed frequentius evenit , detractio tua in homi-
num mentes naturaliter malevolas dubii aliquid in-
terit , tuum est malum hoc pro virili reparare ,
ut teneris ad resarciendum quidquid proximus
passus est damni , antequam vel Judicis sententiâ ,
sed aliter famam suam recuperaret.

Dico 4°. Si detractio vetus sit , & infamia in
oblivionem abiisse prudenter judicetur , satius est
entium servare , quàm calumniam de se semper
periculosam suscitare , inquirendo sollicitè an adhuc
vivat in eorum mentibus qui eam audierunt. Quia
men calumnia sæpè est ignis superpositus cineri
caloso quem levior flatus excitat ; si probabiliter
mici possit ejus memoriam non tam extinctam

esse quàm sopitam, efficiendum est omni viâ ut retractetur.

2. 2. 9. Dico 5°. Excusat etiam condonatio infamati;
72. art. 3. quia, ait S. Thomas, *nostri arbitrii est detrimentum famæ nostræ pati, nisi tamen hoc vergat in periculum aliorum*: & idèò condonare non potest vir publicus, Episcopus vel Parochus, qui si detractoris calumnia finem & modum imponere negligant, jam ministerium suum dignè & utiliter obire non possunt. Addo cum S. Thomâ fieri etiam aliquando non debere detractionis condonationem, *propter bonum ejus qui contumeliam infert; nè de cetero talia attentet, juxta illud Prov. 26. Responde stulto juxta stultitiam suam, nè sibi sapiens videatur.*

Porriò fatentur omnes, eum graviter peccare qui semetipsum infamat iis in circumstantiis in quibus illatam sibi ab alio injuriam repellere tenetur.

Quæres an compensatio locum habeat in materiâ restitutionis famæ, ità ut qui de alio detraxit, immunis sit à restituendo, cùm alter vicissim de ipso detraxit.

Certum est 1°. eum mortaliter etiam contra justitiam peccare, qui ut famam suam tueatur, falsum accusatori suo crimen impingit. Unde damnata est ab Innocentio XI. hæc propositio: *probabile est non peccare mortaliter, qui imponit falsum crimen alieni ut suam justitiam & honorem defendat.*

Certum est 2°. eum peccare etiam graviter, qui ut præcisè illatam sibi infamiam compenset, infamatoris sui occultum crimen detegit: tùm quia hæc agendi ratio nihil aliud est quàm vindicta prohibita Christianis; tùm quia, ut non licet domum illius qui tuam incendit, incendere, sic nec famam infamatoris tui auferre licitum est; tùm denique quia hæc recriminatio famam non restituit; an enim si accusator tuus adulter est, tu idèò pro fure non habebis?

Quia tamen quisque jus habet propriam tuendi famam contra injus sum invasorem, licet ea detegere

unde testimonium ejus labefactari queat. Unde non peccas si probes eum mendacem esse, aut perjurum. Si tamen vel juramento, vel ope testium, vel probando *alibi*, ut aiunt, purgare te possis, peccas contra justitiam revelando crimen accusatoris tui, quia ejus honorem sine necessitate lædis.

Certum est 3^o. duos qui mutuò se denigraverint, posse mutuò sibi remittere omnem restituendi obligationem, nisi eorum infamia in aliorum detrimentum vergat. Imò mutua hæc condonatio facile supponitur, cum hæc infamia fuit æqualis.

Difficultas præcipua est, an cum duo in eodem gradu sese infamaverunt, teneatur unus alterius famam restituere, si is æquè reus tam malè affectus sit, ut idem ex parte suâ facere nolit.

R. probabilius esse valere hîc compensationem, 1^o. quia *paria crimina compensatione mutuâ delentur*, ex c. ult. *de adult.* 2^o. quia fama quoddam est bonum humanum & temporale: Atqui in rebus temporalibus si alter nolit tibi reddere quod debet, nec tu quod ei debes præstare teneris; 3^o. idèò negat Lugo compensationem habere locum in materia famæ, quia qui non restituit famam alterius, non idèò recuperat famam propriam: Atqui hæc ratio non valet. Etsi enim in hoc casu non recuperet quis famam suam formaliter, at recuperat dispositivè, quatenùs magis ejus restitutionem sperare potest: quia detractor alter ut justitiam obtineat, justitiam facere cogetur, quam è contra si semel obtinuerit, reddere non sataget. Si tamen detractores diversæ conditionis sint, vel alter ut minorem à se infamiam averteret, alterum graviori modo læferit, compensatio locum non habebit; unde tunc qui plus læsit, tenetur ad restitutionem excessûs à se positi, quia alioqui non reduceretur æqualitas.



ARTICULUS QUARTUS.

De Furto, ejusque restitutione.

FURTUM definitur, Ablatio occulta rei alienæ invito rationabiliter domino : 1°. quidem est *ablatio*, seu usurpatio, & sic distinguitur ab injustâ damnificatione, qualis est domus alienæ per incendium destructio; 2°. *occulta*, quatenus fur eam facit, aut facere intendit domino nesciente, & sinè vi; 3°. *rei alienæ*: qui enim rem suam aufert, furtum non facit, etsi aliunde aliquando peccat. Videndum tamen an res quam aufert non sit aliquo modo aliena, ut esset si tu dominium directum haberes, sed alter dominium utile; 4°. *domino rationabiliter invito*, hoc est sinè consensu domini saltèm prudenter præsumpto: si enim dominus vel consentire merito judicetur, vel irrationabiliter consensum denegat, non est locus furto. In dubio præsumi debet dominum esse invitum, quia nemo cenferi debet velle ut sibi res sua auferatur.

Rapina est alienæ rei usurpatio violenta, seu facta præsentem domino, & invito: hinc rapinæ specie differt à furto in genere moris, quia furto specialem addit injuriam contra personam cujus læditur honos, dum ei quasi è manibus res sua violenter auferitur: unde fieri potest ut qui non peccat mortaliter in ratione furti, peccet mortaliter in ratione rapinæ, ut si rem levioris momenti per vim à personâ illustri auferat.

Furtum dividitur 1°. ratione modi, in manifestum, cum fur apprehenditur cum re furtivâ; & occultum, cum non apprehenditur; 2°. ratione temporis, in diurnum, & nocturnum; 3°. ratione rei acceptæ in simplex, de quo hætenus; & qualificatum, quod vestitum est specialibus circumstantiis, quæ ipsum secundum leges majori poenâ dignum efficiunt; & dividitur in sacrilegium, plagiatum, abigeatum, & peculatum.

CAP. IV. *De Restitut. in particulari.* 181

Sacrilegium est furtum vel rei sacri in loco etiam sacro; vel rei non sacre in loco sacro. Plagiatum est, cum vel mancipia à dominis, vel homines liberi subripiuntur, aut vendendi, aut in servos retinendi, si enim fruendi causâ, dicitur raptus. Abiatus est furtum pecorum; & hoc crimen in Galliâ orte plectitur non raro, ob specialem quam habet pugnantiam cum fide publicâ, sub cujus præsidio imalia quædam passim in agris errare permittuntur. Peculatus est furtum rei ad fiscum vel ærarium publicum pertinentis, quod crimen publicani, & ægalium redemptores, innumeris committunt odis: dum alii vel non omne quod receperunt, is in libris consignant; alii plus exigunt quàm à incipe permissum sit; alii scedulas periisse suspicientes, pluries idem repetunt, alii differunt solumnem pecuniæ jam receptæ, eamque interimunt ad usuram: unde hi omnes sedulo à Consulariis interrogandi sunt.

Rapina totuplex distingui potest, quotuplex vis personæ infertur; sive vis inferatur armis, sive inatato mortis metu. Ad rapinam etiam pertinent. injustæ tributorum exactiones, quæ *conussio* duntur; 2^o. exactio obsequiorum quorundam, vulgo *corvées*, quæ licet sibi indebita, viri potentes imponunt rusticis; 3^o. rapinæ pariter rei sunt, tum qui stipendio sibi publicè assignato non contenti, us aliquid exigunt; tum ii qui alios cogunt ut seum inæquales contractus ineant; tum ii demùm qui proprios debito privant stipendio, &c. His positisdendum 1^o. an, & quale peccatum sit furtum; quæ ejus sint causæ; 3^o. unde excusetur.

S E C T I O P R I M A.

An & quando Furtum sit peccatum mortale.

CONCLUSIO. Furtum est ex naturâ suâ peccatum mortale.

Prob. 1^o. quia furtum à regno coelorum excludit,

ut patet ex his , I. Cor. 6. *Nolite errare : neque fures..... neque rapaces regnum Dei possidebunt.* Zachar. 5. *Omnis fur..... judicabitur.*

Prob. 2^o. Illud peccatum ex naturâ suâ mortale est, quod positâ sufficienti materiâ, mortale est : Atqui tale est furtum ; cùm ubi sufficiens est materia , graviter pugnet contra caritatem & justitiam. Hinc fures gravibus pœnis & ipsâ morte meritò plectuntur.

Dixi furtum esse *ex naturâ suâ mortale* ; quia fieri potest , ut sit solùm veniale, sive ex defectu cognitionis, sive ex levitate materiæ.

Quæres, quæ quantitas requiratur ut furtum aut quævis damnificatio in bonis fortunæ , sit peccatum mortale.

Nota 1^o. furtum rei levis posse esse mortale per accidens, & quidem 1^o. ratione damni quod inde emergit, lucrive quod cessat : ut si à sartore auferas acum, cujus defectu per dies multos operas suas perdere cogatur ; 2^o. ratione doloris quem concipit alter ex ablatione rei suæ, licet modicæ, quam affectu magno prosequitur, & tunc peccatum eò erit gravius, quò magis affectum hunc cognoveris ; 3^o. ratione scandali, ut si leve quid eripias alteri quem nosti propter hoc blasphematurum esse ; 4^o. ratione intentionis, ut si parvum quid furando, habueris intentionem plura furandi si potuisses : de quo interrogandi sunt pœnitentes in confessione. In his tamen casibus peccatum non tam grave esset in genere furti, quàm in genere odii, aut injustæ damnificationis, aut appetitûs inordinati ; unde si furto gravi annexa foret excommunicatio, vel reservatio, hæc per talia furta non incurreretur.

Nota 2^o. à Theologis satis communiter quatuor hominum genera distingui. Primum est illustrium qui splendide vivunt ; secundum, eorum qui ex redditibus suis vivunt, sed non ita splendide ; tertium est artificum, qui suo se sustentant artificio ; quartum, pauperum qui mendicando sibi consulunt. Hæc divisio quàm sit inadæquatâ, nemo est qui non sentiat.

Ut enim de solis artificibus loquamur, quotum inter eos est discriminē? Quot gradibus descendendum erit, ut à divite mercatore ad miserum sutorem devenias? Prædictam ergo regulam non tradimus ut aliquid in quo pes certò figi possit, bene verò ut aliquid quo utcumque dirigi possint Confessarii.

Dico igitur, nummum francicum, assibus 60. constantem, satis esse ad constituendum furtum mortale, respectu omnium, etiam Regum; unde etiam mortaliter peccabunt, qui alium quemlibet in valore trium librarum damnificabunt.

Prob. Summa quæ secundum se notabilis est, & non levem parit utilitatem, etiam cum de Regibus igitur, ad peccatum mortale sufficit: Atqui talis est prædicta summa, quæ omnibus regiae dignitatis oneribus ut oportet pensatis, ad ea sustinenda non parum juvat; ex eâ enim Rex potest alere die unâ octo aut decem milites, qui eum cum vitæ suæ periculo ab hoste defendent; Ergo.

Et certè multi doctores furtum assium 50. ad mortale satis esse putant. Unde sequitur 1°. opinionem nostram pro rigidâ haberi non debere; 2°. eum qui regi nummum subriperet, excepto uno vel altero asse, mortalis furti reum judicari debere, quia quantitas furti mathematicè definiri nequit, sed tantum moraliter: in moralibus autem parum pro nihilo reputatur.

Dico 2°. Sufficiunt asses 40. ad mortale, respectu eorum qui ex redditibus suis vivunt non ita splendide: respectu artificum, si ars sit majoris lucri, asses 20.; si lucri minoris, asses 10. respectu pauperum, asses 5 aut 6 & sæpè minus.

Prob. quia eæ omnes summæ respectivè notabiles censi debent: 1°. quia sunt stipendium laboris gravis quo quis portavit pondus diei & æstus; 2°. quia sufficere possunt ad victum diurnum; 3°. quia utilitatem magnam pariunt, & ex privatione earum oritur incommodum non leve.

Ceterum cum merces operariorum pro dierum

varietate varietur, ita ut major sit æstivo tempore; quàm hyemali, sponte crediderim mercedem quæ medio hyemem inter & æstatem tempore datur operariis, ad furtum mortale sufficere & requiri, licet minor summa ob circumstantias sufficere queat; ut si is cui subrepta est, prolem numerosam habeat, &c.

Quæres 2°. an mortaliter peccet qui minima furta successivè adversùs eundem committit.

R. 1°. peccare mortaliter, si ab initio intendat per furta minuta magnam summam furari; quia intentio graviter proximo nocendi, grave est peccatum.

R. 2°. etiam mortaliter peccare, qui absque intentione magnam summam ab initio furandi, ad eam pervenit quantitatem quæ ad peccatum mortale sufficit. Ratio est, quia qui videt se multis vicibus summam notabilem subripuisse, incipit esse detentor iniquus alieni boni in magnâ quantitate; Ergo peccat mortaliter, saltèm ratione iniquæ detentionis. Imò videtur peccare mortaliter ratione iniquæ acceptionis; quia licet partis ultimæ acceptio in se levis sit, juncta tamen moraliter cum præcedentibus, complet ablationem rei gravis: sicut ultimæ partis retentio, licet de se levis, prout tamen moraliter conjuncta est cum retentione aliarum partium, complet retentionem gravem, estque gravis & mortalis retentio.

Atqui hæc ratio bene ponderata ostendit quòdlibet furtum leve cum præcedentibus moraliter conjunctum, & peractum postquam semel completa est materia gravis, esse peccatum mortale; quia cum semel materia gravis & ad mortale sufficiens esse cœpit, toties ponit homo gravis injustitiæ complementum, quoties de novo furatur. Idque verum est, quamvis fur non posset actu restituere quantitatem præcedentibus furtis sublatam. Quis enim putet eum qui furatus est alienorum fructuum quantitatem proximè sufficientem ad mortale, quam restituere nequit, non peccare mortaliter eripiendo quantum requiritur ad compleendam quantitatem mortalem?

Hinc colliges quo in statu sint famuli & ancillæ qui per plura furta levia, quantitatem quæ ad mortale sufficiat, complent & complere pergunt. Ii nim ex positum modo principiis quæ communia sunt, eccant & peccare mortaliter pergunt. Idem dicendum de liberis, qui parentibus aliquid singulis ebdomadibus subripiunt: quanquam major requiritur quantitas ut liberi mortaliter peccent, quàm t famuli; imò major ut hi peccent in poculentis & sculentis quæ proprios in usus adhibent, quàm in iis quæ aliis donant, quia parentes aut domini in eis magis quàm in alio casu sunt inviti. Merito igitur damnata est hæc thesís ab Innocentio XI. *Non tenetur quis sub penâ peccati mortalis restituere quod blatum est per pauca furta, quantumcumque sit magna summa totalis.*

Hic duo observanda; 1º. requiri ad peccatum mortale, ut furta minuta moraliter continuentur: hinc irta illius qui ex alienâ vite singulis annis aliquot ramos exciperet, non censerentur post plures annos in unum mortale coaluisse. Quotum verò tempus requiratur ut furtum moraliter discontinuari censatur, certò definiri nequit: unde in dubio tutius est ræsumere eum moraliter peccasse, qui per plura minuta furta ad quantitatem notabilem pervenit; 2º. requiri, saltem secundum multos, quantitatem paulò majorem ad peccatum mortale in furtis parvis quæ incessivè post grave intervallum uni fiunt, quàm si fiat simul; quia damnum divisum ex communi hominum sensu non ità nocet, nec tam ægrè fertur.

Quæres 3º. an etiam peccet mortaliter qui plurius leves corradit summas, quæ junctæ in summam gravem exurgunt. R. affirmat. alioqui enim qui in illis mensuris vendunt, possent absque peccato mortali ditari, contra id Scripturæ: *Non habebis in sculo diversa pondera majus & minus... abominatur enim Dominus Deus tuus eum qui facit hæc.* Deut. 25.

Constat in. ex censurâ hujus propositionis ab Innocentio XI. *Non tenetur quis sub penâ peccati mortalis,*

restituere quod ablatum est per pauca furtâ , quantumcumque sit magna summa totalis. Et certè voluntas coacervandi , vel retinendi grandem alienæ pecuniæ summam , sinè mortali peccato esse non potest : porrò hanc haberet voluntatem qui leves pluribus summas corradere intenderet. Fatentur tamen communiter Doctores , summam paulò majorem requiri ad peccatum mortale ; cùm quis diversis personis damnum creat , quàm cùm uni.

Ex his omnibus colliges , bona sic parta , sub mortali restitui debere quàmprimùm , quia alioqui injus continuaretur damnum notabile. Modus autem restituendi is esse debet , ut quibus in minori pondere vendidisti , iidem quantum fieri potest in majori vendas , vel cum iis descendas in pretio. Deinde , ut quod verò furatus es , si singulis restituere nequeas , vel quia ignorantur , vel quia difficilior est executio quàm res tantilla postulet , vel periculum est infamiæ ; hoc sive per Parochum qui suorum indigentiam novit , sive aliter , in pauperes loci quem læsis , diffundi cures , vel in alia opera eidem loco utilia infundas.

SECTIONO SECUNDA.

De causâ efficienti Furti.

Difficultas hic agitari solita in eo est , an peccent filii qui parentum , uxores quæ maritorum , famuli qui dominorum , Religiosi qui Conventus bona sibi assumunt. Sit

CONCLUSIO I. Filii qui parentum bona subripiunt , aut iniquè dilapidant , peccant mortaliter & ad restituendum tenentur.

Prob. 1^o. ex Prov. 28. *Qui subtrahit aliquid à patre suo & matre , & dicit hoc non esse peccatum , particeps est homicidæ* : Atqui particeps homicidæ mortaliter peccat . & quidem contra justitiam.

Prob. 2^o. Peccat & verè furatur qui rem alienam , invito domino , rapit : Atqui filii rem paternam rapiendo , verè rapiunt id quod alienum est. Filii enim

ius jus habent, ut alantur à parentibus, non tamen habent jus in bona paterna aut eorum administrationem quandiu vivunt parentes.

Hinc sequitur, filios teneri ablata parentibus restituere, si possint; ut si habeant castrensia vel quasi castrensia. Si non possint, tenentur post patris mortem ea in partitionem deducere cum aliis fratribus, nisi constet istos tantumdem paternis ex bonis exendisse; aut nisi jam pater debitum illud condonaverit, ut facile concedit rogatus. Videndum tamen si pater remittere potuerit sine gravi aliorum liberorum damno.

Hinc etiam colliges, quàm graviter contra justitiam peccent tot adolescentes, qui in ludum, & irpes excessus impendunt pecuniam sibi à parentibus ad honestos tantum & præfinitos usus donatam, utà ut libros emant, theses defendant, &c. quique quotidie parentibus harum rerum ignaris factitias necessitates obrudunt. Certè juvenes non plus in pecuniam sibi à patribus missam habet juris, quàm patres dare intendunt: Atqui parentes nullatenus intendunt pecuniam largiri filiis ut tempus otiose erant, à fortiori ut in omni libidinum cœno se urpiter voluent; Ergo.

CONCLUSIO II. Uxores etiam graviter peccant peccato furti, si sine mariti consensu notabile quid accipiant de bonis communibus, aut quorum administratio spectat ad maritum.

Prob. quia accipiunt illud cujus maritus dominium habet, vel saltè administrationem & usum fructum; licet enim uxor dotis totius & mediæ pars bonorum communium proprietatem habeat; horum tamen regimen ad maritum pertinet.

Aliud est 1^o. si uxor quid capiat ut faciat eleemosynam, & donationes quæ apud similis conditionis eminas in usu sunt; nisi tamen vir sufficientes largiatur, nisi etiam ipsa excedat; 2^o. si quid sumat, ut amiliæ aut mariti damnum avertat, vel temporale, & fecit Abigail; vel spirituale, procurando ejus

conversionem per eleemosynas & sacrificia ; 3°. si in honestâ recreatione & in decentem suū ornatum hoc expendat , quod facere non censetur si summam notabilem ludo exponat ; 4°. si maritus prodigus sit & decoctor , poterit mulier clanculò ea subripere quæ sibi suisve necessaria erunt , alioqui enim maritus esset irrationabiliter invitus ; 5°. si vir absens sit aut amens , &c. quia tunc administratio ad uxorem devolvitur , nisi aliunde à Magistratu provisum sit ; 6°. si pater ejus , mater , aut proles ex anteriori matrimonio suscepta indigeant quoad vitam , quoad statum , poterit eis uxor de bonis communibus providere , petitiâ tamen prius , ut æquum est , à marito licentiâ ; quam si ille renuerit , potest & debet de dote suâ succurrere ; est enim hæc obligatio naturalis quam impedire maritus non potest. Atque hoc alii extendunt ad casum in quo uxoris frater aut soror indigerent : tùm quia hæc misericordie agendi ratio pacem in familiis fovet , tùm quia maritus fratribus subvenire debet.

Hic tamen duo notanda sunt : 1°. Confessarius non debere de facili habenas laxare mulieribus , utpote quæ ad inordinatas donationes de se satis propendeant ; 2°. uxorem ea quæ parentibus dedisset , debere suam in partem referre cum ad partitionem cum hæredibus viri deveniendum erit ; 3°. damnetam fuisse à Clero Gallicano an. 1700. hanc propositionem : *Potest uxor viro subripere pecuniam eius ad ludendum , si mulier talis sit conditionis , ut ludo honestus , pari loco cum alimentis ac victu habeatur.*

Quod de uxore communitatis bona subripiente dictum est , idem dicendum de marito qui etiam ad restituendum tenetur ; 1°. si bona paraphernalia uxoris rapiat , id est , ea bona quæ uxor nec attulit in dotem , nec per contractum matrimoniale voluit esse communia : quod quidem in Galliâ consuetudinariâ locum non habet ; 2°. si dissipet dotem uxore invitâ aut ad consentiendum coactâ , quia dotis proprietas penes uxorem permanet.

Sed quid si maritus magnam bonorum communium quantitatem donet, aut consumat uxore viribus totis reclamante? Divisi sunt hic etiam Doctores Galli; iis adhærendum puto, qui maritum hunc ad restituendum obligant: quia licet administratio bonorum *communitatis* pertineat ad maritum, qui proinde de iis contrahere, eaque lucro & amissioni exponere potest, mediæ tamen eorum partis proprietas ad uxorem pertinet; Ergo contra iustitiam uxori debitam peccat maritus, qui bona hæc uxore rationabiliter invitâ dissipat. Hinc quoque opinor Confessarium non posse absolutionem marito huic impertiri, nisi totum, si labore & curâ majori potest, damnum resarciat: quia ad minus caritatem & quamdam legalis iustitiæ speciem violavit, quam non aliâ viâ reparare posse videtur.

CONCLUSIO III. Peccant peccato furti famuli & ancillæ qui herorum bona diripiunt ipsi, vel ab aliis diripi sinunt. Sequitur ex dictis: si enim peccent ipsimet filii-familias qui paterna bona tollunt, quantò plus domestici, circa quos domini magis inviti sunt?

Excusantur tamen passim ii qui subripiunt aliquid ad edendum, quod si à domino peterent, concederetur; quia fatis norunt domini res suas, eas præsertim quæ ad gulam pertinent, non ita administrari ut nihil adhærere soleat manibus contrectantium. Graviter tamen peccarent domestici qui hæc caperent ad computationes, ad vendendum, aut ve donandum: item qui iis uterentur dapibus aut vinis, quæ herus sibi reservata esse voluit, aut quæ communiter domesticis non dimittuntur; ac ii demum qui furando se se exponerent poenæ mortis quâ domestica furta faciliè in Galliis puniuntur.

CONCLUSIO IV. Peccant mortaliter Religiosi; qui sinè Superiorum licentiâ aliquid de Communitate expendunt, sive in suum, sive in aliorum usum. Idem est de iis qui aliquid absque Superiorum licentiâ recipiunt & *sibi retinent*.

Prob. tùm quia disponunt instar dominorum de re cujus domini non sunt ; tùm etiam quia peccant contra votum paupertatis. Sed de his alibi.

SECTIONO TERTIA.

De causis à Furto excusantibus.

*Vid sup.
p. 129.*

QUæres 1°. an necessitas excuset à furto.

R. affirm. si necessitas sit extrema : secus si sit gravis.

Prob. 1. pars : ex communi omnium sententiâ , quæ docet in extremâ necessitate omnia , saltem quoad usum , fieri communia ; 2°. quia rei dominus rationabiliter esse non potest invitus quod homo qui aliter vitam suam conservare nequit , eam conservet utendo alienis bonis , cùm non habet propria quibus utatur. Unde si dominus durior , te , cùm extremâ necessitate victus bonum ejus invadere cogeris , repellere vellet , posses eundem tanquam juris tui invaluorem injustum repellere.

Sed transactâ extremâ necessitate , debetne res ei reddi cui subrepta fuit ?

R. reddi debere , 1°. si adhuc extet in suâ specie : sic qui ut vitæ suæ fugâ confuleret , equum abstulit , eum restituere debet statim ac evalit ex periculo. 2°. Reddi etiam debet quod in extremâ necessitate emprum est , vel mutuo acceptum : tùm quia contractus justè initi servari debent , tùm quia qui emere vel mutuum accipere potest , non est simpliciter in necessitate rapiendi aliena , sed emendi , &c. 3°. & illud quoque reddere debes quod subripuisti , si non sis absolute pauper , ut si alibi bona habeas. Totâ igitur difficultas est an qui *re & spe pauper est* , id debet esse affectus ut reddat quod rapuit si ad pinguiorem fortunam devenierit.

Lugo.

R. Probabilius videtur nullam esse in hoc casu restituendi obligationem , etiam si res subrepta magni sit momenti ; (nam de re levi nulla est difficultas , quia res levis censetur data per eleemosynam , quæ

(tali necessitate juris est divini & naturalis.) Ratio
 1.^o quia res sic subrepta facta est communis,
 non solum quoad usum, sed etiam quoad proprie-
 tatem: Deus enim hominibus bona simpliciter &
 absolute dedit ad conservationem vitæ; huic porro
 dei dispositioni jus gentium quo introducta est re-
 um divisio, præjudicare non potest; 2.^o quia si
 dives pauperi extremam necessitatem patienti sponte
 aret id quod ei saltém ex caritate debet, pauper
 ille à restituendo immunis remaneret: Atqui non
 est existimandum quòd propter improbitatem divi-
 is, pauper peioris sit conditionis, aut ipse dives
 melioris; alioqui is commodum ex peccato suo re-
 portaret; Ergo.

Neque hinc sequitur eum qui ob extremam in
 tuà versabatur necessitatem, restitutionem distulit,
 transactâ necessitate suâ liberum esse à restituendo:
 quia qui restitutionem rei alicujus distulit, non possi-
 debat eam titulo necessitatis, sed vel ex contractu,
 vel ex delicto, &c. porro contractus legitime initi
 observari debent; delicta verò non remittuntur nisi
 restituatur ablatum, cum restitui potest.

Prob. 2. pars; nimirum quòd necessitas gravis
 non excuset à furto: 1.^o quia alioqui janua innu-
 meris furtis aperta foret. Quot enim hodie homi-
 nes gravi necessitate laborant? Quot facile sibi per-
 suaderent se in eâ esse constitutos? 2.^o quia dam-
 nata fuit hæc propositio ab Innocentio XI. *Permif-
 sum est furari, non solum in extrema, sed etiam in
 gravi necessitate.*

Sunt tamen necessitates aliquæ tam graves, ut
 moraliter æquivalent necessitati extremæ, v. g.
 periculum gravioris morbi, vel servitutis: quo in
 casu licitum est in necessitate gravi, quod & in
 extrema.

Quæres 2.^o an excusetur à furto qui rem suam
 filii propriâ avaritate vindicat. R. affirmat. modò
 res illa verè liquicò, & totaliter sua sit. Ratio est,
 quia tunc non rapit alienum. Quod si res non sit

certò tua, tunc eam auferre non potes, quia in dubio melior est conditio possidentis.

Ut tamen rem suam suâ quis autoritate sibi vindicet, oportet 1°. ut eam in iudicio commodè obtinere non possit; 2°. ut absit omne scandali periculum: sæpè enim contingit ut qui tollit quod suum est, vel proximo quasi injusto detentori infamiam procreet, vel sibi quasi injusto raptori labem aspergat; 3°. ut non exponat proximum periculo rem illam iterum restituendi; non exponet autem, si quo convenientiori modo fieri poterit, ostendat sibi nihil deberi; 4°. si res actu debita sit; qui enim, ut aiunt, terminum habet, actu ut debitor verari non potest; 5°. si res illa tibi debita sit ex justitiâ; neque enim sufficeret debitum antidotale. His positis conditionibus, non peccas vel contra debitorem, cum non auferas quod ejus est, vel contra Judicem, cum supponatur eum vel nolle, vel non posse debitum tibi tuum adjudicare.

Quæres 3°. an excuset compensatio, puta, si cum rem tuam recuperare non potes, aliam æquivalentem subripis debitori tuo.

R. 1°. Non licet famulis, operariis, officialibus aliquid subripere, eo prætextu quòd stipendium justo minus accipiant: 1°. quia damnata est hæc
 37. In- propositio, *Famuli & famulæ possunt occultè heris*
 noc. XI. *suis subripere ad compensandam operam suam, quam*
 majorem judicant salario quod acceperunt; 2°. quia
 debitum quod hujusmodi personæ prætendunt,
 certum non est: cur enim ipsis potius quàm domi-
 nis fides habebitur? Cur alium herum qui plus
 daret non quæservere; aut si invenire non potue-
 rint, cur pro injusto habent pretium quod commu-
 niter pro talibus operis datur, & quod dominus
 augere noluisse, si eorum plus lucrandi volunta-
 tem compertam habuisset?

Aliud esset, ait Decoq, si servus ad quædam opera conductus, aliis insuper gravatus esset à domino, qui nihil pro eis adderet stipendii: quamquam malim
 ut

rvus ab eo domino discedat, aut ei repræsentationis excessum cui merces amplior debeatur.

2°. cum S. Antonino & aliis communiter, compensationem occultam positis necessariis conditionibus esse licitam. Ratio est, quia per eam nec atur justitia commutativa, cum ii qui compensatione utuntur, id solum accipiant quod strictè non est, ut supponimus; nec violatur justitia legalis, cum etiam supponamus ad Judicis autoritatem commodè recurri non posse. Et verò si pauperulus cui ab hero debentur aurei centum quos vendere nequit, præ manibus habeat aureos ejusdem, quis eum ad restituendum obligare aufert? Atque conditiones hic requisitæ eadem sunt quas iam requirebamus, ut aliquis rem suam tutò sibi prià manu vindicare possit; est enim uterque res quædam compensationis species.

3°. compensationes in jure odiosas haberi, obque simul concurrere conditiones omnes sine his eæ licitæ esse non possunt: adeoque hæc in xi esse à Confessario observanda; 1°. ut nunc suadeat compensationem; 2°. ut consulenti licita sit respondeat Theologos communiter credere eam esse licitam cum requisitis circumstantiis; sed hanc boni sui recuperandi rationem esse iculi plenam, ideòque se eam consulere non possunt; 3°. si pœnitens eam usus sit proprio motu, perdet prudens Director an adfuerint conditiones requisitæ; quæ si adfuerint, non obligabit pœnitentem ad restituendum, sed eum monebit periculum in se se imprudens exposuit; 4°. raro fidem habere famulis, inquieto hominum generi, qui vix quam contenti sunt.

Ex his patet sartores qui vestium fragmenta vendunt, eo prætextu quod pretium justo minus recipient, ad restituendum teneri, si ea, ut solet fragmenta vendant quæ domini abjicere non consueverunt. Quapropter Confessarii in his furtis, etiam si nondum ad mortale pertingant, dissimulare non

debent, ſed præcipere iſſe furibus, ut rem ejusve pretium reddant, aut laborent vel melius; ſed eodem pretio ac antè; vel ſi æqualiter, pretio minori.

Quæres an qui promiſit alteri ſe ſoluturum eſſe id quod ipſi debet, nec uſurum eſſe compenſatione, teneatur ſtare contractui. R. affirmat. quia promiſſio de re licitâ & poſſibili, jure naturæ obligat: Atqui promiſſio non utendi compenſatione eſt de re licitâ & poſſibili; utque hæc ſubſiſtat, ſatis eſt ut promittens cedere velit jure compenſationis quo uti potuiſſet.

Major eſt difficultas an qui juravit ſe ſoluturum eſſe debitum, abſque eo quod expreſſè intenderet cedere compenſationi, poſſit uti compenſatione.

R. cum pleriſque etiam in hoc caſu licitum eſſe uti compenſatione, ſive juramentum ſit factum ante debitum compenſandum, ſive poſt illud. Ratio eſt, 1º quòd quiſquis jurat ſe ſoluturum, ſemper hanc ſubintelligit conditionem, *Si debitum habuero ſolvendi*: ſed poſito compenſationis caſu, jam deeſt ſolvendi obligatio? ergo. 2º. quia juramentum ſequitur naturam actûs cui adhærét, quoad conditiones tacitas quas habet contractus ex jure, aut conſuetudine, aut etiam mente contrahentium: Atqui compenſatio regulariter locum habet in omni debito; Ergo etiam in jurato, præſertim cum non juratur niſi ſuppoſitâ conditione quæ non adeſt, ut oſtendit prima ratio quam attulimus.





TRACTATUS

DE

CONTRACTIBUS.

Communem methodum secuti, Tractatum hunc cujus notitiam Confessariis summopere necessariam esse nemo ambigit, duas in Partes dividemus. Prima erit de Contractibus in genere : secunda, de variis Contractuum speciebus.



PARS PRIMA.

DE CONTRACTIBUS IN GENERE.

UT omnia quæ ad contractûs genericè sumpti naturam pertinent, amplectamur, videndum 1°. quid & quotuplex sit contractus ; 2°. quinam contrahere possint ; 3°. quis ad contrahendum requiratur consensus ; & an consensui huic noceant dolus, error, aut metus ; 4°. quam, & quando obligationem pariat contractus.



CAPUT PRIMUM.

De natura & divisione Contractûs.

Contractus sumitur latè & strictè.
Contractus strictè sumptus definitur, Actus externus inter duos aut plures, ex mutuo eorum consensu ultrò citròque obligationem pariens.

Dicitur 1°. *Aſtus externus* : aſtus enim merè interior , eſſi reſpectu Dei cordium inſpectoris , in voto , v. g. ſufficere poteſt , reſpectu tamen hominis non ſufficit ; quia ut talis , nec cognoſci , nec acceptari poteſt. Dicitur 2°. *inter duos aut plures* ; quia idem homo ſecum contrahere nequit. Dicitur 3°. *obligationem pariens* ; obligatio enim eſt onus quod mutuò ſibi imponunt contrahentes , ut v. g. unus laboret , alter laboris ſtipendium ſolvat. Dicitur 4°. *ex utràque parte* ; & ſic contractus ſtriſtè ſumptus diſtinguitur à contractu latè ſumpto , qui etiam *pactum* dicitur , & definitur in Jure , Duorum pluriumve in idem placitum conſenſus , ſaltèm in alterutro obligationem pariens. Quapropter contractus omnis eſt pactum , ſed non omne pactum eſt contractus ſtriſtè ſumptus ; venditio v. g. eſt contractus ſtriſtè ſumptus , quia in venditore & emptore mutuam obligationem inducit. Promiſſio acceptata eſt pactum , quia inducit obligationem in promittente ſtandi promiſſis. Promiſſio non acceptata nequidem eſt pactum , quia nullam , nè in promittente quidem , obligationem parit : ſæpè tamen in Jure pactum & contractus promiſcùè ſumuntur.

Contractus dividitur 1°. in *formalem* ſeu expreſſum , & *virtualem* ſeu implicitum. Contractus formalis eſt ille quo duo vel plures expreſſè de aliquà re conveniunt , cum obligatione vel mutuà , ſi contractus ſtriſtè dictus ſit , vel ſaltèm unius erga alterum , niſi contractus latè ſumatur. Contractus virtualis , ille eſt qui ſit tacitâ partium conventionè : ſic Judex , Medicus , Tutor , cùm hæc officia ſuſcipiunt , eo ipſo virtualiter ſpondent operam omnem quam adhibere ſolent ejuſdem conditionis homines erga eos in quorum gratiam hæc munera exercent ; & ii viciffim ſaltèm implicitè ſpondere cenſentur , ſe id retributuros , quod vi legis aut conſuetudinis ſancitum eſt. Hæ conventiones tacitè vocantur *quafi contractus* , & vim habent ex juſtitia obligandi , ſicut ipſi contractus.

Dividitur 2^o. in *nominatum* & *innominatum*. *Nominatus* ille est qui proprium nomen habet : tales sunt emptio, venditio, locatio, societas, mutuum, ignus, & alii similes qui propria in Jure nomina habent. *Contractus innominatus*, est ille qui proprium non habet nomen, sed genericum duntaxat contractus aut pacti. Quatuor sunt ejus species : nempe, *Do ut des, do ut facias* ; *facio ut des, facio ut facias*. *Do* v. g. boves *ut des*, vinum ; *do* boves *ut facias* opus in vineâ meâ ; *facio* & laboro *ut des* mihi boves ; *facio* opus in agro tuo, *ut* in vineâ meâ idem *facias*, vel ut me artem aliquam edoceas. In contractibus innominatis sub affirmatione comprehenditur negatio : unde si Petro des bovem ut aliquid non faciat, dicitur *do ut facias*. Quod si partim pecuniam, partim aliam rem dederis, erit contractus mixtus, qui nomen à parte excedente desumet : ut si des mille aureos & equum pro fundo, erit emptio ; si mille equos & paucos aliquot nummos, erit contractus innominatus.

Refert autem hujusmodi contractus dignoscere, eo quod in contractibus innominatis facultas resiliendi, non ei quidem qui accepit, sed ei qui dedit, jure permissa sit : v. g. dedi pecuniam Titio ut Romam iret, hanc juridicè repetere possum si nondum ierit, aut præparaverit itineris impensas, nisi contractus ille *vestitus sit*, de quo statim. Aliter se res habet in contractibus nominatis, qui cum ex unâ parte impleti sunt, ex aliâ impleri debent, ita ut non nisi mutuo consensu dissolvi possint.

3^o. Dividitur in contractum *bonæ fidei*, & *stricti juris*. Prior ille est in quo Juxta ex æquo & bono multa moderari potest, quæ licet à contrahentibus expressa non fuerint, censentur tamen secundum bonam fidem contractui inesse : tales sunt emptio, locatio, &c. Posterior, ille est qui strictam verborum interpretationem postulat, ita ut obligatio secundum verba & non amplius extendatur : tales sunt *emphyteusis*, *census*, *mutuum*, stipulatio. Hæc

distinctio parum refert ad forum conscientiae, quia omnes penè actus non tam attento verborum rigore quam ex æquo & bono dijudicari debent.

4°. Dividitur in *nudum & vestitum*. Contractus nudus est conventio mera carens omni firmamento, quo actionem civilem parere possit; sive interim obliget in conscientia, sive non: contractus vestitus est ille qui præter conventionem aliquod habet iuris adminiculum, vi cuius oritur actio civilis. Contractus vestitur multis modis: ut 1°. si sit contractus nominatus in suo genere perfectus; 2°. contractus etiam innominatus vestitur, si per scripturam fiat coram Notario; si juramento firmetur, &c.

5°. Dividitur in *gratuitum & onerosum*. Gratuitus qui etiam lucrativus dicitur, ille est in quo aliquid accipitur & nihil rependitur, ut donatio. Onerosus ille est in quo utrinque aliquid datur & redditur, ut emptio.

6°. Dividitur in *purum*, cui nullum adjicitur accidens; & *non purum*, cui additur aliquod accidens; & hic quintuplex est. Primus dicitur *ad diem*: ut si dicas, Promitto tibi centum nummos, sed non solvendos ante diem Paschæ. Secundus dicitur *ad conditionem*: ut, Promitto tibi centum nummos, si artium lauream obtinueris. Tertius, *ad modum*; ut, Promitto tibi hanc summam, ut studia perficias. Quartus, *ad causam*; ut, Do tibi pecuniam, quia pauper es. Quintus, *ad demonstrationem*, cum apponitur aliquod signum ad rem vel personam designandam; ut, Do tibi centum nummos in tali arca reconditos.

CAPUT SECUNDUM.

De causâ efficiente Contractûs.

AD contractûs valorem quatuor requiri solent: 1°. ut qui contrahunt, habiles sint ad contrahendum; 2°. ut materia de qua contrahunt, sub

contractum cadat; 3°. ut contrahentes consentiant; 4°. ut formam, si qua sit Jure præscripta, sequantur. Nunc dicimus de personis ad contrahendum habilibus, & præcipuè de iis quæ inhabiles sunt; ex iis enim aliæ satis colliguntur.

CONCLUSIO I. Illi omnes contrahere possunt qui liberam boni sui administrationem habent.

Prob. Illi contrahere possunt, qui boni sui dominium in alios transferre possunt: sed qui boni administrationem liberam seu Jure non impeditam habent, possunt boni sui dominium in alios transferre; cum in hac potestate præsertim consistat libera boni administratio; Ergo.

Hinc amentes, furiosi, prodigi, quibus boni administratio sublata est, contrahere non possunt. Hinc etiam tutor, etsi bonorum administrationem habet, cum pupillo contrahere nequit, quia id legibus vetitum est; nisi plures sint tutores, quorum alter alteri pupillum obligari consentiat. Verùm hæc expositione indigent.

Quæres itaque 1°. possintne contrahere pupilli aut minores. Ut solvatur quæstio,

Not. 1°. hic distingui filios-familias, infantes, pupillos, puberes, minores, majores, & emancipatos.

Per filios-familias, intelliguntur non solum filii legitimi aut filiæ, sed etiam alii qui ex iis per viam masculinam nati sunt, quandiu sub patris aut avi paterni potestate existunt; quod verum est, etiamsi annum 25. exceßerint. Quapropter si filius tuus legitimus filios aut filias procreaverit legitimè, ii omnes in potestate tuâ tandiu erunt, donec filius tuus emancipatus fuerit; tunc enim filii ejus aut filiæ sub illius potestate erunt. In Provinciis, ut aiunt, *consuetudinariis*, filii-familias per matrimonium emancipantur, non in iis quæ jure scripto reguntur.

Infantes ii dicuntur quibus annus septimus nondum completus est: unde infantia à puncto nativitat

tatis incipit, & ad ſeptimum uſque annum completum perdurat, & tunc incipit ætas impubertatis, aut pupillaris.

Impuberes, ſi mares ſint, ii ſunt qui necdum habent completos annos 14. aut 12. ſi ſint feminæ.

Pupilli ii dicuntur, qui cùm adhuc ſint impuberes, deſinunt eſſe in poteſtate patris, vel per ejus mortem, vel quia ab eo emancipantur.

Pupilli vel ſunt proximi infantia, vel proximi pubertati: infantia quidem, ſi propiores ſint termino in quo deſinit infantia, quàm ei in quo incipit pubertas; pubertati verò, ſi è contra propinquiores ſint termino in quo incipit pubertas, quàm in quo deſinit infantia.

Post adeptam pubertatem filii-familias utriuſque ſexûs dicuntur *minores*, donec pervenerint ad annum vigefimum quintum, quo completo *majoris* vocantur. Filius annis viginti quinque minor extra patriam poteſtatem conſtituitur per emancipationem ſeu à patre, ſeu à Principe conceſſam.

Emancipatio minorum facit ut iidem de mobilibus ſuis diſponere poſſint, immobilia locare, eorumque redditus percipere; at immobilia vendere, oppignerare, de iſſve tranſigere non poſſunt, niſi de conſenſu curatoris qui eis hanc in finem datur, & vocatur *Curator ad cauſas*.

Not. 2°. Jure Romano pupillis & impuberibus dantur *tutores*, à tuendo vel tutando dicti; minoribus verò *curatores*, quia minus juris habent quàm tutores. Verùm in Galliâ conſuetudinariâ nullum eſt diſcrimen pupillum inter & minorem, cùm ille omnis appelletur minor, qui ſive impubes, ſive pubes necdum attigit annos viginti quinque.

Tutores & curatores ſtatim ut electi ſunt, pupilli bonorum inventarium conficere tenentur; deinde operam dare ut bona immobilia fructum pariant, atque ut pecunia in annuos redditus convertatur. Uſura * uſuræ pupillo debita eſt: unde cavere debet tutor nè uſuræ à pecuniâ prodeuntes otioſæ

* L'intérêt de l'incubé.

remaneant. Res quæ tempore depereunt vendi debent ; ex iis tamen quædam sunt conservandæ , ut in villis pecudes , vindemiæ instrumenta , & alia quibus pupillus pubertati proximus propè diem indigebit. Ceterùm tutores & curatores ad tutelam coguntur ; unde ad restituendum tenetur tutor qui rejectâ tutelâ bona pupilli non curavit , antequam ab eâ curâ per Judicem liber existeret. His præmissis ,

R. 1°. Pupillos infantes aut infantiæ proximos , contrahere non posse in suum incommodum ; posse verò in utilitatem suam , *etiam sinè autoritate tutoris*. Ità legibus sancitum est in favorem illius ætatis , ut juvenus ei in damnis succurreret , & in profperè gestis nihil afferret detrimenti. Fatendum tamen majorem qui cum pupillo aut minore contraxit , posse contractûs executionem recusare , nisi pupilli aut minores tutoris consensum , aut Judicis decretum , si opus sit , obtinuerint.

R. 2°. Filius-familias impubes non obligatur civiliter ex contractu etiam de bonis castrensibus , *inut. sit. tametsi ex patris consensu contraxerit*. Obligaretur tamen pupillus , si cum tutoris consensu contraxisset , quia recursum habet in tutorem si malè consensum præster : at verò filius-familias patrem sibi obligatum non habet.

R. 3°. Res immobiles aut etiam mobiles quæ servando servari possunt , ut aurum , gemmæ , ceteraque mobilia pretiosa , à pupillis aut minoribus , etiam de tutoris autoritate & consensu , alienari validè non possunt , nisi accedat Judicis licentia , & probatio causæ exigentis ut hæc alienatio fiat ; putâ : ut æs alienum solvatur. Ita præcipitur. Leg. 22. Cod. de administr. tutor. vel curat.

Sed mobilia quæ servando servari non possunt , id est , per triennium sana custodiri , qualia sunt vinum , vestes usu detritæ , &c. validè à pupillis alienantur , modò accedat autoritas tutoris. Minor qui curatorem non haberet , quod in Jure Romano sæpè contingit , hæc per se alienare posset , quævis

Ediſſ. si læsus fuerit, uti possit beneficio restitutionis in integrum. Sed minores qui mercaturam exercent, majores reputantur, neque sub minoritatis prætextu restitui possunt.

l. 1673. Quæres 2^o. an sint casus in quibus pupilli sine tutoris autoritate contrahentes, civiliter obligentur.

R. esse. Primus est si pupillus ex contractu locupletior factus sit: unde si mercator pupillo mercem tradiderit non accepto pretio, mercem suam repetere potest, si pupillus pretium solvere nolit; si verò merx vel amissa, vel absque dolo consumpta fuerit, non plus in civili foro solvere compellitur pupillus, quàm ditior factus est.

Secundus casus est, si res dolo pupilli perierit; tunc enim datur actio in eum, etsi non factum ditio-riorem. In pupillo infantia proximo non præsumitur dolus.

Quæres 3^o. an sicut pupillus & minor qui sine tutoris autoritate contrahunt, civiliter non obligantur, ità etiam non obligentur naturaliter seu in foro conscientia. Hæc quæstio nec movetur de pupillo infantia proximo, nam fere omnes concedunt eum non obligari naturaliter; nec de pupillis qui unicum tutorem habentes, cum eo contraherent; nec de iis demùm qui bona immobilia vel mobilia pretiosa sine Judicis autoritate alienarent: utrumque enim legibus prohibetur & irritatur, ut statim dixi. Lis igitur tota est de pupillo & minore, qui de mobilibus quæ ad triennium servari non possunt, contrahunt sine tutoris aut curatoris licentiâ. Sit

CONCLUSIO II. Pupilli & minores, etsi civiliter non obligantur, obligantur naturaliter: hæc tamen obligatio elidi potest.

Prob. 1. pars; 1^o. quia obligatio naturalis oritur ex consensu: Atqui pupillus pubertati proximus, & minor, sufficientem consensum habent; quandoquidem se se Deo per vota obligare possunt: quorum utique gravior est quàm plerorumque

que contractuum obligatio ; 2°. quia principali nul-
 lenus obligato , non obligatur fidejussor , ut com-
 munitè docent Jurisperiti : Atqui tamen fidejussor
 pupilli qui sine tutoris autoritate contraxit , obliga-
 tur civiliter , ut constat ex Leg. 25. ff. de fidejuss.
 Ergo & pupillus naturaliter obligari debet.

Prob. 2. pars ; quia ex omnium confesso pupilli
 & minores jus habent sibi propter infirmam æta-
 tem legibus concessum , ut naturalem quam con-
 trahendo susceperunt obligationem elidant , peten-
 do à Judice rescissionem ejus , & qui cum iis con-
 trahunt , nosse debent se in hoc casu nunquam in
 tuto reponi , nisi minorum consensui tutoris con-
 sensum adjungi curent.

Obj. Si pupilli naturaliter obligarentur , transfer-
 rent in accipientem verum dominium summæ quæ
 eidem solvunt : unusquisque enim legitime accipere
 potest quod alter sibi naturaliter debet : Atqui pu-
 pilli dominium non transferunt in accipientem , ut
 constat ex §. 2. Inst. *Quibus alienare licet.*

R. dist. min. Pupilli non transferunt verum do-
 minium , si sint infantie proximi , C. si non sint
 proximi infantie , subdist. Non transferunt quoad
 immobilia , vel etiam mobilia quæ servando ser-
 vari possunt , C. quoad alia , subdist. Non transfe-
 runt dominium civile , quia eorum actio à legibus
 non approbatur , C. non transferunt naturale , quod
 nempe fundatur in debito naturali , N.

Inst. Ex Lege 59. ff. de obligat. & actionib. &
 aliis passim , pupillus mutuam pecuniam accipien-
 do , jure naturali non obligatur ; Ergo.

R. dist. Pupillus juxta leges non tenetur obliga-
 tione naturali efficaci , quæ liget & arctet simpli-
 citer , quia eam elidere potest si velit , ut qui non
 absolute teneatur stare contractui , C. ullo modo
 naturaliter tenetur , N. An autem & quando obli-
 gatio quam mutuo accipiendo contraxit pupillus
 elidi possit ope Senatusconsulti Macedoniani , ex-
 pendam paulò post.

Ex Concluſione noſtrâ ſequitur , 1°. eum qui accepit aliquid à pupillo & minore , abſque autoritate tutoris , poſſe illud retinere donec pupillus beneficio reſtitutionis utatur ; 2°. pupillum & minorem non teneri ſolvere id quod ludendo perdidit , aut alio contractû promiſit , (niſi , ait Laiman , juraverit ſe ſoluturum , de quo infrâ :) poſſe verò civilis legis favore ſe tueri : ſi enim ſolviſſet , poſſet uti beneficio reſtitutionis in integrum : Atqui ex Reg. 71. jur. in 6. *qui ad agendum admittitur , eſt multo magis ad excipiendum admittendus*. Quid enim hic circulo opus eſt ut primò ſolvās , deinde id quod ſolveris repetas ?

Ad quid ergo , inquires , inſervit ea naturalis obligatio quam à pupillo contrahi dicimus ?

R. obligationem hanc tradere creditori verum jus accipiendi & retinendi id quod ſibi à pupillo ſolvitur , nullâ oppoſitâ legis exceptione.

Quæres 4°. an minor qui pecuniæ ſummam mutuo accepit , & expendit , eandem reſtituere teneatur ; an verò reſciſionis Litteras quibus in integrum reſtituatur , tutâ conſcientiâ obtinere poſſit.

L. 1. ff. R. facilitatem pecuniæ filiis-familias & minoribus mutuo dandæ , reſcriptam fuiſſe Senatusconſulto *Macedoniano*. Sed quia Leges Romanæ in Galliis vim & robur per ſe non habent , ideò quaſtionis hujus ſolutio è Gallicis Autoribus repetenda eſt : itaque ,

Dico 1°. filium-familias ad pecuniæ mutuo acceptæ reſtitutionem in conſcientiâ non teneri , ſi mutuo dans prævidere potuerit eam à mutuuario turpiter aut inutiliter eſſe impendendam.

Prob. 1°. quia Senatusconſultum Macedonianum eſſi minùs apud nos habet extenſionis quàm apud Romanos , viget tamen in Galliâ ad ſententiam concluſionis noſtræ ; 2°. quia mutuo dans ſubjecit ſe impoſito per legem oneri , ut nempe pecunia ſua privetur , ſi eam filius familias reſtituere nolit. Hoc autem onus juſtè impoſitum eſt , nè ſcilicet nūi

debitis graventur, & ut ea solvant, parentum vitæ insidientur; 3°. quia postulat publica utilitas ut irrita non sit lex sapientiæ plena, quæ mutua hæc prohibet, nè pupilli eorum spe bona sua dissipent: Atqui lex ea irrita foret, si filii-familias non possent in conscientia petere restitutionem in integrum: tunc enim eâdem fermè facilitate invenirent viros lucri avidos qui sibi mutuo darent; Ergo.

Extenditur hæc Conclusio, 1°. etiamsi pater filii-familias postea è vivis excesserit: mutui enim datio in origine invalida, per patris mortem non validatur; 2°. etiamsi filii-familias qui mutuo acceperunt, majores sint, inodò paternæ potestati adhuc subjaceant, putà quia emancipati non sunt; quod in Provinciis Jure scripto utentibus frequens est.

Dico 2°. Multi tamen sunt casus in quibus filii-familias & minores pecuniam mutuo acceptam restituere tenentur. Ut 1°. si inde locupletiores facti sint; 2°. si mutuans mutuatarium *patrem-familias esse crediderit, non vanâ necessitate deceptus, nec Juris ignorantia, sed quia publicè pater-familias plerisque videbatur*; Leg. 3. ibid. 3°. si mutuans mutuo dederit eâ mente ut minoris bonum procuraret: tunc restituendum erit, etsi præter mutuantis opinionem bene fundatam, id quod mutuo datum erat malos in usus expensum fuerit. Addit Comitulus pupillum, qui vel cum Indo de mercibus huc asportatis, vel cum rustico legum inscio de re aliquâ contraxit, teneri pactum justè pretium exsolvere, etiamsi eæ res jam perierint: quia hinc urget obligatio conscientia, inde verò non videtur invocari posse beneficium legis.

Quæres 5°. quinam adhuc sint ad contrahendum inhabiles.

R. multos esse; ut 1°. qui morte per contumaciam damnati sunt, & contumaciam, ut aiunt, non purgavêre; 2°. qui tririmibus, aut exilio in perpetuum *multati sunt*; 3°. muti & surdi; sed

iis dantur cyratores qui eorum nomine contrahunt. Id tamen jam in testamentis locum habere nequit post Constitutionem Regiam anni 1735. quæ art. 2. sic habet : *Déclarons nulles toutes dispositions qui ne seroient faites que par signes, encore qu'elles eussent été rédigées par écrit, sur le fondement desdits signes.*

Uxorum longè pauciora sunt quàm maritorum jura : 1°. enim Senatusconsultum *Velleianum* vetat ne mulieres fidejubeant, seu sese pro aliis obligent, quod tamen in plerisque Regni Provinciis abolitum est Edicto anni 1606. 2°. uxor contrahere & disponere non potest de bonis familiæ, de dote ejusve fructibus, cum maritus præsens est, & hæc bona administrare potest; quia etsi dotis totius proprietatis penes uxorem est, ejus tamen administratio ad virum, ut ad familiæ caput pertinet.

Validè etiam contrahit, seque citra mariti auctoritatem obligat mulier : 1°. cum ea possidet bona *De jur. dot.* *§. 9. ff. quæ Græci parapherna dicunt, quæque Galli peculium appellant.* Atque hoc locum habet in Parliamentis omnibus quæ Jure scripto utuntur; 2°. cum mulier quoad bonorum communionem à marito

Leg. 29. separata est : tunc tamen eadem mulier nullam habet
cod. De licentiam bona hæc, etsi separata, alienandi vi-
jur. dot. vente marito, & matrimonio inter eos constituto; quod in Galliis etiam viget : unde separatio hæc dat jus administrandi, non alienandi bona immobilia; 3°. si maritus uxorem speciali alicui commercio vacare patiatur; ea enim de tali commercio validè paciscetur, etiam absente nec autore marito; secus si mulier non aliud agat commercium quàm maritus, quia tunc non tam est mercatrix quàm institrix.



CAPUT TERTIUM.

De causâ formali Contractûs.

Ausa formalis seu forma contractûs consistit in consensu, & in verbis consensum exprimentibus. Videndum ergo, 1°. quis & qualis ad contrahendum requiratur consensus; 2°. an consensus cum errore, dolo & metu conciliari possit.

ARTICULUS PRIMUS.

De consensu ad Contractum requisito.

Quæres 1°. an ad valorem contractûs requiratur consensus interior. R. affirm. 1°. quia ad contractum requiritur duarum vel plurium voluntatum conventio: Atqui ubi deest consensus omnis, nulla esse potest voluntatum conventio. Conventio enim voluntatis, ejusdem actum & assensum importat: porro non consentit voluntas cum aliâ, si non se habet, & multò minùs cum positivè consentitur; 2°. quia per contractum id quod nostrum est ad alios transfertur: Atqui sine vero nostro consensu id quod nostrum est, aliorum fieri nequit, sicut sine nostro consensu id quod alienum est, nostrum fieri non potest; Ergo.

Obj. Si ad validitatem contractûs requiratur consensus interior, factâ venditione verbis solum expressis, emptor plenum rei sibi traditæ dominium habebit: Atqui falsum consequens. Fatentur enim omnes emptorem non teneri in foro conscientie rem sic emptam reddere venditori se simul vendidisse dicenti; Ergo.

R. 1°. retorq. argumentum. Qui matrimonium contraxit cum personâ quæ simulatè consensit, non tenetur eidem se *fictè* consensisse dicenti, fidem

208 *Tractatus de Contractibus. PARS I.*

adhibere : Atqui tamen inde non colligitur quòd valeat contractus matrimonialis absque interiori consensu factus ; Ergo à pari in proposito.

R. 2°. neg. maj. & dico emptorem rei sic emptæ plenum habere dominium , non propter validitatem contractûs , quæ nulla est ; sed vel propter præsumptionem quæ ex verbis verum consensum exprimentibus resultat , & substitit quandiu sufficientibus argumentis non eliditur ; vel propter dispositionem Reipublicæ , quæ ut fictè consentientem puniat , auert ab eo dominium rei quâ per solum contractum privatus non esset.

Quæres 2°. an consensus debeat esse voluntarius. R. consensum voluntarium esse debere sufficienti aliquâ voluntate. Voluntas autem vel est *formalis* , ut cum quis expressè aliquid vult ; vel *virtualis* , quæ in formali rei alterius volitione consistit , ut si equum emis , vis etiam eo uti posse ; vel *debita* vel *legitima* , cum quis debet velle , etiam si fortè non velit. Formalis sufficientissima est , & non semper requiritur : virtualis sufficit , & ferè semper requiritur : debita seu legitima aliquando sufficit , ut si quis in extremâ necessitate positus panem ab homine invito accipiat ; valet enim hæc acceptio , quia homo ille volens esse debet , & est irrationaliter invitus.

Quæres 3°. an in contractu consensus signis exprimi debeat. R. affirmat : quia homo qui cum altero contrahit , humano modo sese eidem obligare debet ; hoc autem efficere non potest absque signis exterioribus.

Ea porro multiplicis sunt generis : 1°. enim aliquando sufficiunt nutus , unde surdi & muti matrimonium contrahere possunt.

2°. Aliquando verba aut litteræ solæ sinè scripturâ authenticâ , ut *in emptoribus* , *venditionibus* , *locationibus* , *conductionibus* , *societatibus* , *mandatis* , *Instit. Lib. 3. tit. 23.* quod etiam in Galliâ se vatur.

3°. Aliquando verba indeterminata sunt , ut in

contractibus modò citatis; nonnunquam verò adeò sunt determinata, ut qui unum alterius loco usurpat, causâ suâ cadere possit: quod præsertim locum habet in retractu gentilitio. Retrahens enim rei quam retrahere vult, pretium hisce verbis offerre debet: *Offre bourse, deniers, loyaux-coûts, & à parfaire*, quæ tam essentialia sunt, ut propter omis- sum ultimum Curia Parisiensis semel & iterum judi- caverit retractui locum non esse.

4°. Quidam sunt contractus, qui ut substantiam *Insti.* capiat obligatio, rei traditionem requirunt; & hi *ibid.* sunt, mutuum, commodatum, depositum, & pignus.

5°. Nonnulli contractus solâ scripturâ perficiun- tur: sic Jus scripturam exigit ad contractum em- phyteuticum de re Ecclesiasticâ, & ad eos etiam contractus qui insinuatione indigent.

ARTICULUS SECUNDUS.

An consensus ex errore vel dolo elicitus sufficiat ad Contractum.

Certum est eum qui in contractibus alium deci- pit, mortaliter aut venialiter peccare, secundum naturam damni quod alteri affert; sed quæritur an validè contrahat. Quæ difficultas ut solvatur,

Not. 1°. Error est existimatio falsi: dolus verò est omnis calliditas, fallacia: machinatio ad cir- cumveniendum & decipiendum alterum adhibita.

Not. 2°. Error est vel circa substantiam rei, ut si farinam avenæ emas, ratus eam esse tritici; vel circa accidentia, ut si tritici farinam emas, sed bimam, non recentem, qualem eam esse credideras.

Error & dolus circa accidens seu qualitatem rei accidentalem, duplex. Alter dicitur *dans causam contractui*, alter dicitur *incidens in contractum*. Er- ror dat causam contractui, cum is qui contrahit, se- cluso errore non contraheret; ut cum quis emit

equum tardum, quem velocem exiſtimabat, tardum ceteroqui non empturus, ſi eum talem cognoviſſet. Error verò dicitur duntaxat in contractum incidens, cum eſt cauſa non quòd emas ſimpliciter, ſed quòd libentiùs & carius emas id quod ſublatis errore & deceptione adhuc emerēs, ſed non tanti.

Ad errorem circa ſubſtantiam revocatur error; tum circa naturam contractùs, ut ſi credas tibi donari quod tibi venditur; tum circa motivum ſubſtantiale contractùs, ut ſi Titio promittas pecuniam, præciſe quia eum tibi conſanguineum eſſe credis cum non ſit. Ad errorem circa accidentia pertinet error circa illud omne quod eſt intrinſecum contractui, ſive eo cognito contractus adhuc fieret, ſive non.

Not. 3°. Error prodire poteſt; 1°. ab altero è contrahentibus qui decipitur; 2°. ab alio contrahente qui decipit; 3°. à tertiâ perſonâ. His poſſitis, ſit

CONCLUSIO I. Error & dolus circa ſubſtantiam rei, irritum faciunt contractum.

Prob. Quia ubi eſt error & dolus circa ſubſtantiam, ibi neceſſariò deeſt ſubſtantialis conſenſus. Qui enim, v. g. vendit gemmam, quam vitrum eſſe putat, non conſentit in alienationem gemmæ, ſed vitri. Similiter qui emit vitrum ratus eſſe gemmam, non conſentit in emptionem vitri, ſed gemmæ; adeòque re compertâ tenebuntur vel reſcindere contractum, vel eum ad æqualitatem reducere.

Nihil autem refert ſitne error *antecedens*, quo ſcilicet ſublato contractus non iniretur; vel *concomitans*, quo etiam ſublato, contractus adhuc ſerret: nam ſi volens emere vinum, emas oleum, quod etiam & fortè libentiùs emiſſes, adhuc contractus non valet, quia nullus fuit conſenſus circa oleum, ſed circa vinum.

Obj. Qui Petrum abſolvit quem Joannem eſſe putat, validè abſolvit; Ergo à pari.

R. neg. conſeq. quia perſona quæ abſolvitur non

pertinet ad substantiam Sacramenti, & absolvens intendit & intendere debet personam præsentem quæcumque ea sit absolvere; secus in contractibus.

CONCLUSIO II. Dolus incidens in contractum etiam ab uno è contrahentibus, non irritat contractum, nec sufficit ad eum rescindendum.

Prob. Ibi verus est contractus, ubi verus est utriusque partis consensus in id de quo contrahitur: Atqui ubi est error aut dolus solum incidens....; dolus enim qui intervenit circa qualitatem rei, non tollit consensum hunc; tunc quia necesse non est ut qui contrahit omnes rei qualitates noscat, alioqui vix ulli forent validi contractus; tum quia deceptus de quo nunc loquimur, non habet animum huic contractui expressè vel tacitè repugnantem; vult enim actu contrahere, & id adhuc vellet, licet minori pretio, si rei qualitatem quam nescit, competentam haberet.

Ergo contractus in quo emptor etiam ex dolo venditoris ultra dimidium pretii deceptus est, rescindi nequit ad arbitrium emptoris, sed ad æqualitatem reduci debet, nisi venditor eum rescindi consentiat. Porro restituendus videtur excessus supra pretium quod dedisset emptor, re, ut erat, cognita.

Ergo si virgini quam Parisieniem putabas matrimonium promiseris, quod eidem cognita, ut est agdunensis, promissurus fuisses, non vitatur contractus. Vitaretur verò, si quam liberam putabas luxeris, etsi cognitam pro servâ pariter duxisses; ibi enim intervenit Lex Ecclesiastica tale matrimonium reprobans.

Limitatur assertio, si intentio actu aut virtute conditionalis sit, ita ut nolit quis contrahere nisi existente tali qualitate; tunc enim error ex contrahentis mente ipsam afficit substantiam.

CONCLUSIO III. Contractus quibus error aut dolus causam dedit, validi sunt tum positivo, tum naturali Jure; infirmi tamen sunt, & ad arbitrium artis deceptæ rescindi possunt.

*Lib. 4. Prob. 1. pars, 1º. ex Inſtit. ubi ſic: Si metu
uſ. 13. coaſtus aut dolo inductus, aut errore lapſus ſtipulanti
Titio promiſiſti quod non debueras promittere, palam
eſt te Jure civili obligatum eſſe; & actio quæ inten-
ditur dare te oportere, efficax eſt: ſed iniquum eſt te
condemnari, ideoque datur tibi exceptio, quod metus
cauſa, aut doli mali, &c. Ergo valet Jure civili
contractus ex dolo, ſicut & ex metu antecedente
factus; ita tamen ut contrahenti qui dolum paſſus
eſt comperat exceptio, quæ contrahentis alterius à
quo deceptus eſt actionem elidere poſſit.*

*Prob. 2º. ex omnium conſeſſo, ſatis voluntarium
eſt, & ideo valet matrimonium, licet & ei dolus
cauſam dederit, & ſine dolo conjux nullo modo
traxiſſet: Ergo contractus de quo agitur, defectu
ſufficientis voluntarii irritus dici non poteſt. Ratio
ulterior hæc eſt, quod etiam cum dolo ſubſiſtant
& cognitio rei, & conſenſus in eam accipiendam vel
tradendam; differunt enim hæc duo, Contrahere
noluiſſem, &, Nolui contrahere; poſterius con-
ſenſum tollit, non prius; alioqui infirmi forent
omnes penè contractus, cum ferè ſemper aliqua
occurrant circumſtantia, quæ ſi præviſæ fuiſſent,
detruiſſent à contrahendo.*

* ** Prob. 3º. Si contractus cui error aut dolus cau-
ſam dedit eſſet invalidus, vel quia in eo eſſet do-
lus ſimpliciter, vel quia dolus ille oriretur ab alio
contrahente, cui fraus ſua patrocinari non debet:
atqui neutrum dici poteſt. Non 1. quando enim con-
trahens ſemetipſum decepit, aut à tertio deceptus
eſt ſine alterius contrahentis participatione, valet
contractus, modò deceptio non ſit circa ſubſtantiam
rei; & tamen tunc occurrit dolus ille de quo nunc
agitur. Non ſecundum: 1º. quia alioqui intervenire
deberet aliqua lex, vi cujus contractus iſte in ſe ſim-
pliciter bonus, in tali caſu irritus fieret: Atqui nulla
eſt huiusmodi lex, ſed è contrà, ut ex primâ pro-
batione noſtrâ patet; 2º. quia non magis dolus,
cum oriſtur ab altero contrahente, ſubvertit contrac-*

ad metus causâ aut doli mali, &c. Atqui con-
qui ad nutum alterius partis destrui possunt,
modum infirmi, quatenus obligationem,
abilem non pariunt; Ergo.

hæc tamen notand. 1°. contractum eum
modò rescindi posse, qui ex naturâ suâ dis-
est. Hinc matrimonium & Professio Re-
escindi non possunt, quia indissolubilia sunt:
les contractus id habent proprii, ut vo-
n eos sine omni restrictione consentiat,
tollat sibi facultatem postea resiliendi; quod
debit, nè incerta forent matrimonia, &
ones, quæ incertitudo pugnat cum certitu-
tûs.

2°. apud Gallos Judices (*) esse in usu,
factuum executionem, quantum fieri po-
geant, deceptoribus ad damni reparatio-
ndemnatis.

Ille contractus non valet, qui jure natu-
us est: Atqui talis est contractus cui error
dedit. Contractus enim injustus, Jure natu-

R. ad 1. neg. min. ad 2. neg. maj. non enim quidquid inſtutum eſt, eo ipſo invalidum cenſeri debet, ut patet in excommunicatione, quæ inſtuta ſimul & valida eſſe poteſt. Ratio eſt, quòd ut aliquid illicitum ſit aut inſtutum, ſufficiat ut in aliquâ parte minus præcipuâ æquitati naturali repugnet; ut autem ſit invalidum, neceſſe eſt ut defectus in ipſam ſubſtantiam cadat; porrò fieri poteſt ut ſubſtantia ſecundum ſe bona ſit, tametſi vitioſis quibuſdam qualitatibus veſtiatur; hinc tritum illud & ubique receptum axioma; *Multa prohibentur fieri quæ facta tenent.*

ARTICULUS TERTIUS.

An valeant Contractus ex metu facti.

NOt. 1°. Metus eſt futuri & inſtantis periculi cauſâ, mentis trepidatio, ſeu inquietudo ac perturbatio, eaque vel levis eſt, vel gravis, ſeu reſpectivè, ſeu abſolutè, prout dixi agendo de actibus humanis.

Not. 2°. metum oriri poſſe vel *ab intrinſeco*, ut ab infirmitate; vel *ab extrinſeco*: extrinſecum verò illud vel *neceſſarium* eſt & *naturale*, ut naufragium, incendium; vel *liberum*, ut homo: homo autem vel *juſtè* metum incutit, ut Judex qui ſtupratori exilium minatur, niſi eam dotet quam corruptis; vel *injuſtè*, ut dum ſicarius gladium intentat niſi burſam porrigas.

Not. 3°. Metus ab intrinſeco vel incutitur ad obtinendum contractum; vel aliâ de cauſâ & in alios fines. His præmiſſis, ſit

CONCLUSIO I. Metus gravis ab agente intrinſeco vel extrinſeco naturali incuſſus, non irritat contractus, vota, promiſſiones; modò, quod hîc ſemper ſupponimus, rationis uſum non pervertat.

Prob. quia votum in tempeſtate emiſſum, item promiſſio, vel donatio in morbo metu mortis pauperi vel Eccleſiæ facta, valent: Atqui tamen votum

CAP. III. De causâ formali Contract. 215
hæc & donationes fiunt ex metu gravi ; Ergo.

Ratio ulterior est, quia talis metus voluntarium non tollit. Hinc Tridentinum sess. 14. cap. 4. docet attritionem ex metu poenarum exortam, plenamque terroribus, non esse *dolorem coactum*, sed *liberum ac voluntarium* ; Ergo.

CONCLUSIO II. Metus gravis ab agente extrinseco libero justè incussus, non irritat contractum.

Prob. quia cùm metus justè incutitur, contrahens, etsi secundum quid invitus, reipsâ tamen manet verè liber, neque conqueri potest quòd sibi fiat injuria ; alioqui jam metus justè incussus non esset. Hinc qui sponsalia contraxit, posset, ad matrimonium compelli per excommunicationis metum ; sicut qui puellam corrumpit, alicubi damnatur ut vel eam ducat vel pereat suspensio.

* Dices : Cap. 4. *de his quæ vi, &c.* dicitur ea quæ vi metusve causâ fiunt ; carere robore. Et Lucius III. cap. 17. *de sponsalibus*, loquens de muliere quæ sponsalia jurata adimplere recusabat, dicit, *quòd cùm libera debeant esse matrimonia, mulier hæc potius monenda est quàm cogenda* ; Ergo. *

R. ad 1. in eo capite agi de metu injustè incusso ; ut ex solâ lectione patet. Adde quòd ea nonnunquam in Jure dicantur carere robore, non quæ nulla sunt, sed quæ possunt rescindi vel ab eo qui metum passus est, vel à Judice.

Ad 2. non negat Lucius III. matrimonia ex metu facta valida esse ; sed suadet ut, quantum fieri potest, plena contrahentibus libertas relinquatur ; quia ex coactione, tametsi justâ, *difficiles exitus solent frequenter haberi*, ut ibidem loquitur Lucius, qui certè non exitus difficultatem, sed matrimonii invaliditatem allegasset, si matrimonia ex quocumque gravi metu facta verè irrita esse credidisset.

† **CONCLUSIO III.** Metus injustè incussus, sed non ordinatus ad extorquendum consensum in contractum, non invalidat contractum hunc, saltèm si non fiat cum eo qui metum incussit. †

Prob. idem eſto de ceteris contraſtibus judicium; ac de promiſſione decem aureorum quoq; Titio per viam tranſeunti pollicitus es, ut te à ſicaris liberaret: Atqui promiſſio hæc licèt ob metum injuſtè incuſſum facta, de ſe valida eſt, eamque implere teneris: metus enim tuus non fuit contraſtus tui cauſa, ſed ſolùm occaſio; neque ſicarii mortem tibi minati ſunt ut Titio decem aureos promitteres, ut ſupponimus; Ergo. Si tamen, quod in pari caſu raro contingit, Titius te ſine ullo labore liberaffet, non poſſet id quod promiſiſſes recipere, niſi gratis omnino dares. *Vide ſuprà p. 139.*

Sed quid ſi promiſſio fiat ei qui metum incuſſit; ſed non eo animo ut te ad contraſtum impelleret, putà ſi quis in aquam te projecerit, non ut pecuniam tibi tuam extorqueret, quam tamen ei moris metu promittis? Sit eà de re

CONCLUSIO. IV. Metus quilibet injuſtè incuſſus, invalidat contraſtum cum injuſto vexatore initum, ſi tantum habeat pro objecto liberationem ab injuſtâ ejus vexatione. Ità communiter Scotiſtæ.

Prob. quia in contraſtu qui pro objecto habet ſolam liberationem à vexatione injuſtâ, venditur res invendibilis. Nam ex hypotheſi venditur liberatio ab injuſtâ vexatione: Atqui liberatio hæc vendi non poteſt ab injuſto vexatore. Quod enim mihi ſtriçtè debitum eſt, mihi vendi non poteſt: Atqui liberatio & immunitas ab injuſtâ vexatione mihi ſtriçtè debita eſt; jus enim ſtriçtum habeo ut metu injuſto non vexer, & qui me injuſtè vexat, tenetur ex juſtitia deſiſtere; Ergo.

Hinc ſi furi mortem tibi inferre volenti, aut domum tuam comburere, bursam dederis ut deſiſtat, nulla eſt datio, teneturque latro id omne quod hæc viâ recepit, ante omnem Judicis ſententiam reſtituere.

Obj. In contraſtu de quo loquimur ſufficiens occurrit voluntarium, & quidem aliquando majus quàm in contraſtibus ex timore juſtè incuſſo factis; Ergo talis contraſtus valere debet.

R. neg.

R. neg. conseq. Non enim dicimus contractum hunc defectu libertatis invalidum esse; sed negamus in eo reperiri materiam quæ ab alio vendi possit, adeoque eum defectu materiæ vendibilis invalidum esse contendimus.

Quæres an contractus in quibus aliquid utrinque datur & accipitur, sint validi, si fiant cum injusto vexatore, qui eos extorqueat gravi metu.

R. 1º. non paucos esse hujusmodi contractus, qui invalidi sint ex Legum dispositione. In hoc ordine sunt 1º. matrimonium, ex cap. 15. *De sponsalibus* : & merito; quia cum matrimonium sit ex naturâ suâ indissolubile, & vinculum mutui amoris, gravissima sequerentur incommoda ex matrimonio coacto

& amen valido; 2º. Idem juxta multos dicendum de sponsalibus, quæ cum sint via ad matrimonium, perinde ac ipsum libera esse debent. Et verò si valerent sponsalia ex metu gravi inita, obligarent ad actum invalidum, nempe ad matrimonium subsequens, quod invalidum esset, utpotè ex metu gravi contractum; 3º. Promissio dotis aut ejus solutio; quia dos utpotè matrimonii accessoria, naturam ejus sequi debet; 4º. Professio religiosa: hæc enim utpotè matrimonium quoddam spirituale & indissolubile, non minus voluntaria esse debet, quàm matrimonium carnale; 5º.

Promissio aut traditio rerum Ecclesiæ, quod ideo sancitum fuit ut Ecclesiis res suæ conservarentur.

Hæc de causâ alienatio rerum Ecclesiæ etiam sponte facta sine solemnitatibus, non valet: quantò minus valida esse debet ea quæ per metum extorta est?

6º. Addunt bene multi auctoritatem tutoris per metum extortam; electionem per metum factam; item & jurisdictionem etiam coactam, nullius esse validitatis.

R. 2º. extra casus mox allatos posse saltèm prædictos contractus rescindi ad arbitrium illius cui timor incussus est: 1º. quia æquum non est ut qui injuriam fecit, ullum ex ea commodum reportet;

Cap. v.
De his
quæ vi.

Cap. 1
De jure
tut.

L. 1. §
De auctor
tutor.

2°. quia ſi leges poſitivæ tales contractus ipſo jure invalidos eſſe non pronuntient, ut exiſtimant multi, præcipiunt tamen ut ad arbitrium illius qui metum paſſus eſt reſcindantur. Ità docet Juſtinianus ſuprà p. 212.

Porrò non refert 1°. ſitne metus gravis abſolutè, an reſpectivè tantùm, quia quod operatur metus gravis in viro conſtanti, id levis facit in feminâ; 2°. nec refert utrùm qui metum incuſſit, reiſpâ malum inferre intenderet, necne; quia metus eodem modo conſenſum extorquet, cùm malum apprehenditur ut verè & proximè impendens: an autem malum ſic apprehenſum fuerit, aut apprehendi debuerit, Judicis eſt ex circumſtantiis diſcernere.

Si verò metus levis ſit, nec contractum irritat, nec Jure ſaltèm poſitivo irritandum facit; tum quia ex Reg. 184. ff. *Vani timoris juſta excuſatio non eſt*: tum quia aliàs daretur locus infinitis litibus, dum quiſque ſe metu adactum fuiſſe prætenderet. Si tamen certum eſſet quòd ſublato metu etiam levi conſenſus datus non fuiſſet; exigeret jus naturale ut contractus ad arbitrium illius qui metum paſſus eſſet, reſcinderetur: quia qui metum etſi levem incutit, veram infert injuriam, quam tollere ac reſarcire tenetur, tum eum qui ex metu egit libertatî ſuæ reſtituendo, tum lucrum omne ceſſans ac damnum emergens compenſando.

Quæres quid adhuc juris ei competat qui deceptus eſt ab alio, aut metum paſſus.

R. 1°. utrumque poſſe, deceptorem aut vexatorem obligare ad ſtandum contractui, utpotè qui pro nutu deceptoris aut metum incutientis reſcindi non poſſit.

R. 2°. Triplex ei qui per dolum aut metum contraxit, competit actio in foro exteriori. Prima dicitur *reſthibitoria*; hoc eſt, ad rehabendum ſuum pretium, & rem ſuam alteri reſtituendam. Hæc durat jure communi per ſex meſes à die celebrati contractûs. Secunda dicitur *quanti minoris*, & datur

ad repetendum à venditore excessum pretii, seu tantum quando minoris rem illam fuisses empturus, si defectum ejus cognovisses. Hæc actio per annum durat, & idcirco intentari ab eo potest qui actionis redhibitoriae tempus imprudenter effluere permisisset; conceditur etiam eadem actio iis qui decepti sunt infra dimidium justii. Tertia actio est *in id quod interest decepti non decipi*; seu est jus non solum reddendi rem, aut pretii excessum obtinendi, sed etiam habendi compensationem damnorum omnium quæ ex contractu subsequuta sunt: ut si vendideris ovem morbidam quæ alias infecit, teneris ad compensandum quidquid cessavit lucri, aut damni emerfit.

CAPUT QUARTUM.

Quam, & quando Contractus obligationem pariat.

Not. 1°. Obligatio definitur, Vinculum quo quis astringitur ad aliquid dandum, faciendum aut patiendum, vel non dandum aut non faciendum.

Not. 2°. Obligatio duplex. Alia *antidotalis*, quæ fundatur in convenientiâ: alia *naturalis*, quæ inducit debitum ex præcepto, seu caritatis, aut religionis, seu justitiæ; & hæc posterior effectus est contractus.

Not. 3°. Obligatio ex justitiâ triplex est. Prima *naturalis* tantum, quæ obligat in conscientiâ, quamvis in foro externo non det actionem; secunda, civilis tantum, quæ dat actionem in foro externo ob aliquam præsumptionem, quamvis in conscientiâ non obliget; tertia, naturalis & civilis simul, quæ obligat in foro conscientiæ & dat actionem in foro exteriori.

Not. 4°. Obligatio ratione principii quadruplex assignatur in Instit. *Aut enim ex contractu, aut quasi* L. 3. §. 14.

220 *Traclatus de Contractibus. PARS I.*

ex contractu est; aut ex maleficio, aut quasi ex maleficio. Obligatio ex contractu ea est, quam parit contractus quilibet. Obligatio ex quasi contractu ea est, quæ citra conventionem nascitur ex facto non turpi: sic cum quis negotia absentis gessit bonâ fide sine litteris ac mandatis, obligatus ei est rei dominus, ex jure in Galliâ recepto. Obligatio ex maleficio, ea est quæ oritur ex delicto dolo, veluti ex furto & rapinâ. Obligatio ex quasi maleficio, seu ex quasi delicto, ea est quam contrahit quis ex actione imprudenti: ut si ex alicujus *consculo dejectum, effusumve aliquid est* quod alicui transeunti nocuit.

Certum est 1°. contractum omnem secundum leges initum parere obligationem in utroque foro; atque id probat vel ipsa contractus definitio.

Certum est 2°. contractum etiam nudum Jure positivo non irritum, parere obligationem in conscientia, licet in exteriori foro actionem non tribuat, nisi juramento confirmetur. Ratio est quia ex consensu mutuo exteriori oritur jus quod sine injuriâ lædi non potest: talis porro consensus in contractu etiam simplici reperitur.

Sed triplex hic occurrit difficultas. Prima, an contractus positivâ lege ita aliquando irritetur, ut nullam obligationem pariat. Secunda, an contractus in se invalidus, accedente juramento obliget. Tertia, an contractus conditionalis obligationem pariat.

ARTICULUS PRIMUS.

An obligent contractus quibus desunt solemnitates positivis legibus imperatæ.

NOt. Solemnitates contractuum sunt quædam conditiones quæ ex legum præscripto in contractibus adhiberi debent; v. g. ut contractus fiat coram Notario, ut certus inter sit testium numerus.

CAP. IV. *Quam & quando Contracti. &c.* 221

Ex iis verò conditionibus quædam requiruntur ad *esse simpliciter*, quædam *ad melius esse*.

CONCLUSIO. Contractus quibus defunt conditiones primi generis, irriti sunt, etiam in foro conscientiæ: secus si defint solum conditiones secundi generis.

Prob. 1. pars; 1º. Tam ad minus potest Princeps certas quasdam apponere contractibus conditiones, quibus sublatis illi non valeant, quàm id possint privati homines in privatis quos inter se ineunt contractibus: Atqui huiusmodi conditiones quotidie apponunt privati, quibus subsistentibus valeant contractus, non subsistentibus verò iidem irritentur; Ergo.

Prob. 2º. quia de facto appositæ sunt variis contractibus certæ conditiones quarum defectu iidem non valent: sic irritæ sunt etiam in foro conscientiæ, quædam maritum inter & uxorem donationes legibus contrariæ; Ergo qui ex pacto per legem irritò aliquid acquirit, illud retinere non potest.

Obj. Lex quæ contractus sine certis solemnitatibus factos irritat, fundatur in præsumptione fraudis; Ergo quando certus ero nullam esse fraudem in aliquo contractu, per eum obligabor in conscientia.

R. neg. ant. Lex enim contractus irritans non semper fundatur in præsumptione fraudis, quam Legislatoresciit aliquando reipsa non inveniri; sed fundatur in periculo fraudis, quod semper reperitur. Hinc nuptiæ clandestinæ nullum in foro conscientiæ robur habere possunt.

Prob. 2º. pars; quia multa prohibentur fieri quæ facta tenent; Ergo si contractus prohibeatur tantum propter accidentales loci, temporis, vel personæ circumstantias, non desinet valere; sic valet matrimonium tempore Adventus celebratum, sicut & valet si contrahatur à personâ quæ simplex castitatis votum emisit.

An porro circumstantiæ propter quas contractus

lege positivâ prohibetur, accidentales tantum sint; an essentielles dignosci poterit, 1°. ex verbis quibus utitur Legislator: unde invalidus erit contractus, si autor legis declaret eum esse prorsus nullum, aut non posse ex eo debitum peti, sive in Judicio, sive extra ipsum, aut si quod ex tali contractu acquisitum est, restitui præcipiat; 2°. si posito quoddam constaret Legislatori nullam in contractu esse fraudem, v. g. in matrimonio clandestino, vellet tamen ipsum pro infecto haberi.

Hinc colliges, plurimi omnium interesse ut Confessarii perspectas habeant leges Regni, locorumque consuetudines, cum alioqui in perpetuo versentur periculo approbandi ut validum, id quod Principes & Magistratus ut invalidum rejiciunt.

ARTICULUS SECUNDUS.

An Contractus de se minus validi juramento confirmantur.

NOt. 1°. Contractus de se minus validi, si sunt qui vel prorsus sunt invalidi, seu à naturâ, seu à jure; vel licet validi sint, possunt tamen rescindi. Quæritur ergo an & quousque supervenienti juramento confirmantur.

Not. 2°. Aliud est juramentum esse validum; aliud contractum juramento confirmari: primum enim subsistere potest sine secundo. Ut juramentum validum sit, satis est ut possit & debeat servari ob honorem divini nominis; & hoc contingere potest, etiamsi ei in cujus favorem juratum est, nullum jus acquiratur: sic si juraveris latroni, te certam pecuniæ summam ei esse soluturum, solvere debes: verum tota hæc tua obligatio respicit Deum, nec jus ullum tribuit furi. Ut verò juramentum confirmet contractum aliquem, necesse est ut eum in suâ specie validum faciat, ita ut ille quocum contraxisti, præter obligationem juramenti propriam,

CAP. IV. *Quam & quando Contract. &c.* 223
tota est in ordine ad Deum, jus habeat justitiae
& ex eâ contractus executionem urgere possit,
contra contrahentem ipsum, sive contra ejus
des. Sit

CONCLUSIO I. Juramentum contractui superve-
nit obligat, sive contractum confirmet, sive non,
do servari potest sine peccato aut præjudicio
ius: secus si servari non possit sine peccato
i aut levi jurantis.

ob. 1. pars; quia divini nominis reverentia
tenet Deum in testem falsitatis adducatur: Atqui
in testem falsitatis adduceretur, &c. Ergo.
respondeo, si Jus contrarium statuatur. Sic conjugii
iussio etiam jurata, sed ex metu, non valet.

ob. 2. pars; 1°. quia ex regulâ §8. in 6. *Non
obligatorium contra bonas mores præstitum jura-
mentum*: 2°. quia juramentum non est vinculum ini-
tium: Atqui juramentum iniquitatis vinculum ne-
cessarium foret, si obligaret cum sine peccato gravi
evitari non possit.

aj. 1°. Si res ita sit, 1°. qui juravit se usuras
non esse, eas solvere tenetur; 2°. qui latroni-
am spondit, tenetur promissis stare; 3°. qui
se reversurum ad carcerem, illuc reverti
ur, etiamsi sciat se illic iniquum & atroci morte
condendum esse: Atqui hæc omnia planè absurda
alioqui sceleratis sua patrocineretur iniquitas.

ad 1. & 2. neg. min. Sic enim statuit Alexan-
der II. cap. 6. *de jurejur. Debitorum... si de usurarum
ante juraverint, cogendi sunt Domino reddere
debitum*. Idem de promissa furi pecuniâ dicen-

Neque tamen furi vel usurario sua patroci-
vis & iniquitas, quia, ut statim pergit idem
lex, *cum usurae solutæ fuerint; creditores ad eas
condemnas sunt Ecclesiasticâ severitate, si necesse
est, compellendi*. Ratio est, quod usurarius aut
quilibet depredator, nullum in res meas jus
habet, ex eo quod Deo fidelis esse velim.

ad 3. etiam neg. min. Idque ad mentem S.

Augustini, qui Epist. 125. profert exemplum Reguli, qui ad carcerem se rediturum Carthagineſibus non per sacramenta Chriſti, ſed per demonum inquinamenta juraverat : & certiffimos cruciatus & horrendi exempli mortem.... nè pejeraret accepit. Et verò tale juramentum eſt de re licitâ, cùm licitum ſit hæc viâ exitum & libertatem ad tempus obtinere ; eſt quoque de re poſſibili, cùm eò reverti poſſis ubi mors certa te manet. Monet tamen Sylviuſ, eum qui cùm juravit, ſciebat quidem carcerem eſſe injurioſum, ſed necdum ſciebat ſubſeſſe periculum mortis, non videri obligatum ad revertendum, quia juramentum erat de re ſub modo & conditione quæ jam non ſubſiſtunt. Ceterùm in utroque caſu peti poſſet & obtineri juramenti relaxatio, niſi ex eâ immineret ſcandalum, aut Chriſtianæ Religionis injuria : putâ ſi inde futurum eſſet ut Hæretici exiſtimarent nullam apud nos eſſe juramenti religionem, aut docere nos, datam hoſti fidem ſervandam non eſſe : tunc enim deneganda foret diſpenſatio.

Obj. 2^o. Promiſſio metu gravi iniquè extorta ; caret robore ; Ergo & juramentum eidem ſuperadditum.

2. 2. 9. R. neg. conſeq. Diſparitas eſt quòd promiſſio fiat
9. art. 7. homini qui vim inferendo meretur, ait S. Thomas, ut ei promiſſum non ſervetur : at verò juramentum dirigitur ad Deum qui ipſum non extorſit, nec meretur invocari in teſtem falſitatis.

Inſt. Accessorium ſequitur naturam principalis ; Ergo ſi promiſſio extorta metu irrita ſit, irritum erit quod ei acceſſit juramentum.

R. diſt. ant. Accessorium ſequitur naturam principalis, ſi ſit ejusdem naturæ cum principali, C. ſi ſit diverſæ, ſemper ſequitur naturam principalis, N. Porro juramentum non eſt ejusdem ſpeciei cum promiſſione homini factâ : hæc enim hominem, illud Deum reſpicit.

CONCLUSIO II. Contractuſ vim, dolum, aliamve injuriam continens ex parte illius cui juratur,

non ità firmatur juramento, ut rescindi non possit.

Prob. ex variis capitibus tituli 24. *de jurejurando*, in quorum primo mandat Gregorius III. ut *credito- res ad juramenta super usuris sibi solvendis præstita, relaxanda, Ecclesiasticâ districtione compellantur*. In secundo absolvitur à juramento Laudicen. Episcopus, *quia nefandâ coactione juravit*; ergo juramenta ad confirmandos contractus extorta, non ità obligant, ut non possint ab Ecclesiâ rescindi. Et verò qui alii injuriam intulit, eandem reparare tenetur; ergo jus illius non est firmum, cum ei renunciare debeat, & possit jurans ob acceptam injuriam petere & obtinere juramenti relaxationem.

Quæres, an qui juravit usurario vel furi se ei pecuniam esse daturum, seque juramenti sui relaxationem petiturum non esse, eam petere possit.

Respondet Laiman his verbis: « Si aliquis juravit Lib.
» latroni se pecunias soluturum, solvere debet nisi Traâ.
» juramentum ei relaxetur, sed solutas in Judicio 6. 7.
» repetere potest.... Si autem solvens juravit quo-
» que se in judicio non repetiturum, tunc obliga-
» tur quidem juramento, quominus civilem actio-
» nem instituere possit; verumtamen de crimine ac-
» cufare non prohibetur ad publicam vindictam seu
» punitionem. Quòd si etiam non accusaturum de
» crimine juraverit, poterit tamen denunciare, ut
» ex officio Judex procedat. Si denique juravit quo-
» que non denuntiaturum se crimen; tunc juramento
» non obligatur eo casu quo Judici denunciare ne-
» cessarium esse videtur ad publicam, & aliis etiam
» perniciosam injuriam avertendam: itèm si inju-
» riam passus juridicè postea in judicio interroge-
» tur; *quamvis inde eventurum sit, ut indirectè &*
» *consequenter recuperet pecuniam quam solvit cum*
» *juramento non repetendi* ». Quorum omnium hæc
est ratio, quòd juramentum præsertim iniquè ex-
tortum, strictè omninò debeat explicari. Ut hæc
decisio magis confirmetur, sit

CONCLUSIO III. Qui juravit se aliquid daturum,

& juramenti sui dispensationem petiturum non esse; aut se rem datam repetiturum non esse, tenetur huic juramento stare.

Prob. 1^o. ex his Innocentii III. verbis, cap. 4. *de his quæ vi*, &c. *Mandamus, quatenus si Titium ad resignationem constiterit vobis, per talem metum fuisse coactum qui potuerit & debuerit cadere in constantem virum, non obstante prædicto juramento, quo non ad non repetendum, sed ad resignandum solummodo tenebatur, præfatam Ecclesiam ei restitui facias. Ergo si Clericus ille juramento se obligasset ad non repetendum, jam repetere non potuisset, adeoque debuisset juramento suo stare.*

* Prob. 2^o. Juramentum de quo hic agitur, debet servari si potest; potest verò, quia in salutis dispendium non vergit. Si enim vergeret in salutis dispendium, jam esset de re illicita, adeoque fieri non posset: quis verè putet nefas esse quòd viator ut imminens sibi letum declinet, polliceatur latroni se ei nummum unum aut alterum certâ die traditurum, nec unquam apud Judices acturum esse ut hanc summam recuperet, sive obtentâ juramenti dispensatione, sive aliter? Hæc profectò cuilibet attendenti incredibilia videbuntur; Ergo.

Obj. Juramentum de non petendâ dispensatione lædit Ecclesiæ potestatem; hæc enim jus habet ut qui læsus est, opem ejus implorare possit; Ergo non valet hocce juramentum.

R. 1^o. Argumentum nimis probat: ex eo enim sequitur eum qui jurasset se bona sua non esse recuperaturum ope Judicis Ecclesiastici, non solum posse, sed etiam teneri eadem recuperare confugiendo ad Ecclesiam, nè autoritas ejus lædatur, quod ab ipsis quidem adversariis admittitur.

R. 2^o. neg. ant. Ecclesiam enim non lædit qui ad eam non recurrit, quia jure suo vel spontè, vel secundum quid invitus cedit; benè verò qui per vim obstat nè ad eam recurratur: unde hic peccat latro tale juramentum extorquens, non autem viator qui illud emittit, ut vitæ suæ consulat.

† CONCLUSIO IV. Si contractus ex naturâ suâ
irritus sit, non firmatur juramento; sed validum
est juramentum, si sit de re licitâ.

Prob. 1. pars; quia juramentum utpotè contractui extrinsecum, nihil in substantiâ ejus immutat; Ergo id quod ex se invalidum est, validum non facit.

Prob. 2. pars; quia juramentum toties impleri debet, quoties impleri potest absque peccato, propter divinæ majestatis reverentiam. Hinc si jurando promiseris te non revocaturum esse testamentum tuum, perjurus eris si revoces; valida tamen erit revocatio, quia testamentum ex naturâ rei habet ut usque ad mortem revocari possit.

CONCLUSIO V. Si contractus Jure solùm positivo irritus sit, firmatur juramento, cum non est irritus nisi in gratiam boni privati; non firmatur verò, cum lex eum irritavit immediatè propter bonum commune.

Prob. 1. pars: 1°. quia unicuique licet renunciare favori pro se directè & principaliter per Legem introducto, nisi hoc aliunde prohibeatur; hæc autem positivâ renuntiatione, perinde est ac si non esset jus positivum: Atqui sublato Jure positivo contractus est ex se & ex naturâ suâ firmus, ut supponitur, adeoque ex se obligat ex justitiâ; Ergo posito juramento quod propriam suam religionis obligationem inducit, renascitur, ut ità loquar, obligatio naturalis ex justitiâ quam contractus ex se & ex naturâ suâ habebat: adeoque talis contractus firmatur juramento; seu, quod idem est, duplicem parit obligationem; aliam quidem ex religione, aliam verò ex justitiâ.

Prob. 2°. ex cap. 2. *de pactis* in 6. ubi sancitur ut *verbum patri factum à filiâ dum nuptui tradebatur, ut dote contenta nullum ad bona paterna regressum haberet, quamvis hoc improbet lex civilis; si tamen juramento non vi nec dolo præstito firmatum fuerit, ab eadem omnino servari debeat*, utpotè quod non

228 *Tractatus de Contractibus. PARS I.*
vergat in aternæ salutis dispendium, nec redundet in
alterius detrimentum; Ergo actus jure civili irritus,
aliquando firmatur juramento.

Prob. 2. pars: quod contractus Jure positivo in gratiam boni communis irritus, non firmetur juramento. Ratio est, quia tale juramentum est de re bono publico contrariâ, adeoque illicitâ; Ergo nullum parere potest effectum.

Hâc de causâ non valet juramentum sponsalibus ex metu contractis appositum; quia inde sequerentur odia & lites quæ publicæ paci adversantur. Pariter non valet juramentum quo Clericus donationem concubinæ factam confirmare niteretur, quia hæc donatio prohibita est in favorem publicæ honestatis. Denique censent non pauci eum qui juravit se vel soluturum, vel non repetiturum esse id quod ludo vetito amiserit, non teneri juramentum hoc servare; sive quia noceret bono publico, quod exurgit ex bono privatorum; sive quia facilitas jurandi subverteret sapientissimas leges in gratiam boni privati constitutas: & hoc summopere à Confessariis pensandum est, à quibus idcirco consulendæ sunt locorum leges, nè plus tribuant juramento, quam ei tribuendum sit.

ARTICULUS TERTIUS.

De obligatione Contractûs conditionati.

NOt. 1°. *Conditio* alia est de præterito, alia de præsentî, alia de futuro, quæ sola propriè intelligitur nomine conditionis. *Conditio* iterum alia est *impossibilis*, ut, Promitto tibi aureos mille si cælum manu tetigeris: alia *necessaria*, vel *ab intrinseco*, ut si Deus existit; vel *ab extrinseco*, id est, ex suppositione decreti divini cogniti, ut si futurum sit generale Judicium: alia *contingens*, quæ vel pendet ab eo cui imponitur, ut, Promitto tibi villam si hoc anno non nupseris, & dicitur *potestativa*; vel

on est in ejus potestate, ut, Promitto tibi equum Galli Germanos superent, & *casualis* dicitur: el partim est in ejus potestate, & partim non; igiturque *mixta*, ut, Promitto tibi centum nummos, si patris tui gratiam mihi concilies. Denique conditio alia est *indifferens*, alia *honestâ*, alia *turpis*, aque vel apponitur matrimonio & ultimis voluntatibus, vel aliis contractibus.

Not. 2. Quando conditio impletur, dicitur *purificari*; & contractus conditionatus dicitur fieri *purus*, itque ex *conditionato* transire in *absolutum*. Sit

CONCLUSIO I. Contractus sub conditione de presenti aut præterito, hic & nunc validus est aut invalidus, prout conditio hic vel nunc posita est, el non.

Prob. quia valor aut nullitas hujusce contractus antummodo pendet ab existentia actuali aut præterita conditionis appositæ; Ergo valet contractus, si conditio sit aut fuerit, secus verò non valet.

CONCLUSIO II. Neque etiam suspenditur contractus, si conditio sit de re necessario futura.

Prob. quia conditio necessario futura æquivalet conditioni præsentis, propter eventus certitudinem.

CONCLUSIO III. Si conditio sit de futuro contingenti, contractus executio suspenditur usque ad ventum illius.

Prob. quia qui promittit rem sub conditione non necessario, non intendit eam dare nisi positâ conditione, quæ fortè non ponetur.

Non potest tamen promissor resilire ante conditionis tempus, 1º. quia suâ conventionem iniecit ibi obligationem expectandi eventum conditionis; 2º. quia contrahens alter jus habet conditionatum, quo nonnisi voluntate propria privari potest. Illud utem jus aliquando transit ad hæredes, aliquando non. Non transit quidem in ultimis voluntatibus: neque etiam in contractibus inter vivos factis sub conditione potestativa, alligatâ ipsi personæ, & quæ roinde per ejus hæredes impleri non possit: unde

qui promissit aureos centum Petro si Titiam duceret, quam quia mortuus est ducere non potuit, nihil debet hæredi Petri. Transit verò in aliis contractibus, quia promissarius acquirit jus rem promissam obtinendi statim ac adimpleta fuerit conditio; hoc autem jus & spes ad hæredes transferuntur.

Sed quid juris, cum legata est Petro summa si Mariam duceret, & hæc nuptias Petri recusat?

R. Legatum Petro tradendum esse, quia ex Reg. 66. Juris in 6. *cum non fiat per eum ad quem pertinet quoniam conditio impleatur, haberi debet perinde ac si impleta fuisset.* Idem eadem de causa dicendum, si promittens ipse conditionis adimplerem impediat; nisi tamen qui conditionem apposuit, circa eam liber remaneat: si enim promiserim Titio aureos mille si uxorem ducam, non ideo tenebor uxorem ducere & summam dare: secus si hanc promississem eâ lege ut mihi tale matrimonium procuraret.

CONCLUSIO IV. Statim ac posita est conditio, contractus de conditionato transit in absolutum sine novo consensu.

Prob. quia contrahentes volunt & intendunt ut valeat contractus statim ac ponetur conditio de qua conventum est: & hoc ita volunt, ut alter sine alterius consensu contrarium velle non possit.

Excipiunt aliqui contractum matrimonii, quem, si conditionatè initus esset, novo indigere consensu volunt: 1º. quia contractus matrimonii est naturalis suâ perpetuus, & semel validè initus rescindi nequit: Atqui matrimonium sub conditione de futuro contingenti initum rescindi posset. Si quis enim ante eventum conditionis contraheret absolutè & per verba de præsentibus cum aliâ, verum esset, inquit, secundum hoc matrimonium; Ergo consensus conditionalis ad prius matrimonium datus non sufficit, adeoque purificatâ conditione, novo opus est consensu: 2º quia ex Concilio Florentino, ad matrimonium requiritur consensus de præsentibus: Sed

consensus de futuro non est de præsenti; Ergo consensus de futuro, à futurâ conditione dependens non sufficit.

Hæc opinio à multis impugnatur: fatentur tamen omnes tutius esse & consulendum, ut qui sub conditione contraxerunt, eâ impletâ, novum consensum exterius de præsenti apponant, ut sic omnis scrupulus & dubietas in materiâ tam gravi eliminetur. Sed de his alibi.

CONCLUSIO V. Contractus sub conditione impossibili aut turpi initus, jure naturæ invalidus est.

Prob. 1^o. quia valor hujusmodi contractûs secundum contrahentium intentionem pendet à tali conditione: Ergo si ea conditio vel poni non possit, vel poni non debeat, contractus censi debet nugatorius: 2^o. quia conditio ad valorem contractûs præscripta debet esse obligatoria: Atqui nemo ad rem turpem obligari potest: Ergo.

Dixi, *jure naturæ*, quia jure positivo, conditiones impossibiles aut turpes pro non adjectis habentur in matrimoniis & ultimis voluntatibus. De matrimoniis id patet ex cap. 7. de conditionib. apposit. ubi statuitur ut conditiones appositæ in matrimonio, si turpes aut impossibiles fuerint, in ejus favorem pro non adjectis habeantur; quod si, ut ibidem additur, conditiones contra substantiam conjugii inferantur, puta si alter dicat alteri, *Contraho tecum si generationem prolis evites, vel donec inveniam aliam honore vel facultatibus digniorem, aut si pro quasi adulterandum te tradas; matrimonialis contractus quantumcumque fit favorabilis, caret effectu.*

Quod spectat ad ultimas voluntates, ut testamenta, conditio naturâ aut Lege impossibilis, pro non appositâ habetur. Ratio discriminis inter alios contractus & testamenta hæc est, quod in aliis contractibus qui conditionem impossibilem adjiciunt, contrahere velle non creduntur, sed potius *jocari*; at L. 12. De obli-
verò in ultimis voluntatibus conditio impossibilis gat. &c.

L. 3. ff.
De con-
tr. & de
instr.

adjecta, pro non ſcriptâ habetur; quia nemo de mortâ cogitans ludere velle cenſendus eſt.

Hic notandum conditionem non nubendi in ultimis voluntatibus appoſitam, haberi pro non adjectâ: unde ſi legaveris Mariæ aureos mille *ſi non nubat*, valet legatum, etiamſi nubat; quia conditio hæc Reipublicæ nociva, & ſic quodammodo turpis judicatur. Non valet tamen legatum factum viduæ eâ lege ut ad alias nuptias non tranſeat, ſi ad eas tranſierit; tum quia ſecundis nuptiis minus favetur; tum quia sæpè familiarum intereſt, ut vidua non nubat. Si quid alicui legatum ſit ut nubat, tenet legatum, etiamſi non nuptias, ſed Religionem amplectatur: quia inhoneſtum eſſet retrahere à ſtatu perfectiori. Si tamen in genere legaverit quis ad procurandas puellis nuptias, legatum in Monialium dotes converti non debet; quæ expreſſa teſtatoris voluntas obſervanda eſt, cum lex non obſiſtit.

Ad pleniorẽ materiæ huiusce intelligentiam, quædam dicemus de contractibus, non puris, quos in quinque claſſes diviſimus ſuprà, quique vel conditionati ſunt, vel accedunt ad conditionatos.

Dico itaque 1^o. contractus *ad diem certum* ſtatim parit obligationem, cui tamen debitor antè præfixum diem ſatisfacere non tenetur. Si verò tempus *incertum* ſit, ut ſi promiſeris certam ſummam cum navis ex Indis venerit, ſuſpēditur obligatio: quæ huiusmodi contractus reſolvitur in conditionalem de futuro contingenti.

Dico 2^o. Contractus *ſub modo* obligat ſtatim; & non eſt irritus, etiamſi modus non impleatur: unde ſi quis legaverit ſummam ut Miſſæ celebrentur, hæredes legantis non poſſunt rei legatæ poſſeſſionem ſibi vindicare, eo prætextu quod non ſervetur modus: ſed tantum habent jus ad cogendum legatarium ut Miſſas celebret, aut celebrari curet. Ratio eſt quia modus non ſe habet ut conditio effectum ſuſpendens, ſed ut onus diſpoſitioni adjectum, ad quod

CAP. IV. *Quam & quando Contract. &c.* 239
subeundum tenetur alter strictè & ex iustitiâ, sed non illico sub pœnâ nullitatis. Si tamen legans expressè voluisset, ut donatio nulla foret, modo non impleto, donatio hæc reipsâ corrueret statim ac modus non impleretur. Dixi, *si expressè voluisset*: tum quia in causis piis specialiter statutum est ut donatio Ecclesiæ facta sub modo, eo etiam non servato, revocari non debeat, nisi in donatione fuerit expressum; tum quia in dubio donatio præsumitur principaliter facta propter Deum.

Dico 3°. Contractus *ad causam* non valet, si causa quæ finalis est non subsistat; valet verò, etsi non subsistat causa solum impulsiva.

Prob. 1. pars. Causa finalis ea est quæ ita movet contrahentem, ut sinè eâ actu & de facto contrahere aut disponere nolit: Atqui implicat valere contractum tali causâ sublatâ; quia implicat valere contractum absque consensu ullo; Ergo.

Prob. 2. pars. Causa impulsiva ea est quæ movet quidem ad aliquid promptiori animo faciendum, sed ita tamen ut contrahens adhuc rem in se velit, etiamsi desit talis causa: Atqui huiusmodi voluntas ad valorem contractûs sufficit. Unde si Titio pauperi, quem parentem esse tuum putas, eleemosynam tribuas sponte magis ob cognationis affectum, valet tua donatio, etiamsi cognatus non sit, quia primariò intendis pauperem, quisquis ille sit sublevare; porrò motivo principali subsistente, subsistit dispositio.

In dubio præsumitur causam non fuisse finalem; sed solum impulsivam, quando disponens ei favere intendebat in cuius gratiam disposuit; atque ita iudicari solet in exteriori foro. Si tamen sciat Confessarius causam fuisse finalem, iudicare debet contractum esse invalidum. Imo plerumque apud Iudices habet hic locum exceptio doli, si probet hæres legantem aliàs legaturum non fuisse.

Quæres, an si quid dederim Titio, ut mihi negotium grave prosequenti faveat, valida sit donatio si Titius mihi de facto non faverit.

R. non valere si hæc solum conditione dederim ut faveret: si verò quidpiam dederim ut animum ejus allicerem, valet donatio; non enim exegi ut faveret, sed allidere volui: unde vel nullam donationi meæ apposui conditionem, vel solum tacitam & generalem cujus defectus contractum non annullat.

Dico 4°. *Error in demonstratione*, si sit circa substantiam aut personam, vitiat contractum; secus si non sit nisi circa accidentia. Utraque pars probata manet ex iis quæ superius dicta sunt de errore in contractibus. Hinc valet contractus, si dicas, *Dono equum meum quem emi Parisiis*, licet non emeris, aut alibi emeris: aliud dicendum esset, si è pluribus equis quos emisisses, unum emisisses Parisiis, & is jam non subsisteret.

Sed quid dicendum si quis dixerit, *Lego aureos 10. quos debet mihi Petrus, & Petrus aureos 100. debeat?* Omnesne aurei legati censentur?

Respondent. Vel demonstratio appositæ est *taxatè* seu ad restringendum id quod datur, & tunc ille solum numerus debetur qui expressus est, quia tunc constat mentem testatoris fuisse ut amplius non donaretur; vel appositæ est *demonstrativè* tantum, seu ad denotandum id quod legatum est, & tunc debetur id totum quod demonstratum est.

Porro hæc afferri solet regula ad dignoscendum, an *taxatè*, an *demonstrativè* solum apponatur demonstratio. Cum incipit dispositio à numero vel mensurâ, demonstratio apponitur *taxatè*: cum autem incipit dispositio à re ipsâ quæ datur, demonstratio apponitur *demonstrativè*. Unde si quis dixerit: *Do centum aureos in tali arcâ reconditos, vel decem jugera talis prædii*, non debentur nisi aurei centum aut jugera decem, etiamsi plus contineat arca vel prædium: si verò dixerit, *Do pecuniam quæ est in tali arcâ, & constat ex aureis centum*, vel *tale prædium quod constat decem jugeribus*, dandum est quidquid arca nummorum habet, aut ager jugerum.

CAP. IV. *Quam & quando Contracti. &c.* 235
*si in nomine legatarii testator erravit, nihilominus Instit. lib. 1.
 et legatum, cum de personâ constat. Idem est cum l. iij. 20.
 biguitas demonstrationis personæ tollitur ex cir- n. 29.
 cstantiis: unde an. 1622. Curia Parisiensis con-
 travit dispositionem his conceptam verbis: Au
 tu de mes biens, j'institue mon très-cher & bien-
 t fils mon héritier: quia liberorum alter his se
 cius designatum ostendit.*



PARS SECUNDA.

DE CONTRACTIBUS IN SPECIE.

Icam primò de Contractibus onerosis, deinde
 de gratuitis.

CAPUT PRIMUM.

De Venditione & Emptione.

ARTICULUS PRIMUS.

Quid Venditio; qui & à quo perficiatur.

Venditio definiri potest, *Passio mercis pro pretio;*
 emptio verò, *Passio pretii pro merce.* Nomine
 aut mercis intelligitur quidquid pecuniâ æstimari
 compensari solet: nomine verò pretii intelligitur
 merx: si enim merx pro merce daretur, esset
 mutatio, non emptio; nisi unâ cum aliâ merce
 setur pecunia cujus valor mercis adjunctæ valo-
 rem superaret. Porro pretium debet esse determi-
 num; quia si res vendatur pretio indeterminato,
 quod dare voluerit emptor, non stat contractus,
 - 35. ff. de contrah. empt.
 sed si pretium tertiæ personæ determinandum

236 *Tractatus de Contractibus. PARS II.*

Instit. lib. 3. tit. 24. remittatur, adeò ut promittat emptor, venditorè consentiente, se id soluturum quod Titius decreverit, posita Titii æstimatione perficitur contractus. *Sin autem Titius vel noluerit, vel morte, v. g. preventus non potuerit pretium definire, tunc irrita erit venditio.* Quòd si emptor justum pretium promittat, nihil determinando, non valet venditio, ex communi sententià, propter pretii incertitudinem; nisi pretium esset lege taxatum.

L. 1. ff. De con- dit. &c. Res sufficienter determinata est, etiamsi ignoretur qualis aut quanta sit, ut cum emitur res in spè, puta lactentes agrorum spicæ, quæ multis modis perire possunt. Quà ratione emi etiam potest jactus retis in mare. Quòd si piscator esset in causâ ut non caperentur pisces, teneretur emptori de *interesse*. Est tamen illud discrimen inter emptionem jactus retis, & emptionem fructuum, quòd si piscator nihil ceperit, pactum pretium ei solvi debeat: non autem si ager aut arbor nullos fructus attulerit, quia ex dispositione Juris, emptor hâc solum lege contraxit, *si fructus nascuntur*.

Quæres, an venditio solo partium consensu verbis, vel signis expresso perficiatur; an non ad ejus perfectionem requiratur traditio rei, *la délivrance*.

R. venditionem aliquo sensu perfici ex solâ partium consensione, alio autem non perfici completè, nisi traditione rei.

Instit. lib. 3. tit. 24. Prob. 1. pars, ex *Instit. Emptio & venditio contrahitur simul atque de pretio convenerit, quantum nondum pretium numeratum sit, ac nè arrha quidem data fuerit*; Ergo contractus venditionis substantialiter & in genere contractûs solo partium consensu peragitur.

Hic tria notanda: 1º. si contractus venditionis à Tabellione scribi debeat, non erit obligatorius antequam ab eo scriptus fuerit, & contrahentium subscriptione munitus: imò si vocati testes necdum subscripserint, partium altera, alterâ invitâ, resilire potest. In Gallis venditiones quæ centum libras supe-

it, vel coram Notario fieri debent, vel privatim signaturâ muniri; nec valet probatio per testes, ex Edicto Molinensi an. 1566. 2°. quibusdam locis contractus venditionis non censetur peritus nisi data sit arrha, gallicè, *Denier à Dieu*; sic autem arrha perit danti, si renuat contractum perficere: non tamen ubique licet resilire etiam in arrhæ jacturâ; 3°. si emptor rem gustare, obare aut videre velit, venditio, etsi de pretio inventum sit, non obligat nisi postquam res, etiam vinum degustatum fuerit.

Prob. 2. pars, ex L. 9. ff. *de publ. in rem act.* ubi finitur rem duobus *bonâ fide ementibus* venditam, is esse *qui priori tradita est*, etiamsi alter ante ememerit: Atqui si venditio omnino perfecta et ex partium consensu, res jam ante ab alio apta, non posset esse illius cui priori tradita est; hæc enim posteriori emptori traderetur id quod rectè alterius erat. De Galliæ Jurisprudentiâ tam art. 5. sect. 1.

Qui vendere possint colligitur ex iis quæ antea diximus de causâ efficiente contractuum; superest hæc difficultas quæ moram facessere possit: an sciri possit quis cogi ad rem suam vendendam.

R. 1°. neminem, communiter loquendo, cogi esse ad rei suæ venditionem; tum quia contractus omnino ex libero partium consensu fieri debet, tum quia ei fit injuria qui rem suam alienare cogitur.

R. 2°. esse aliquos casus in quibus possit aliquis cogi ad venditionem rei suæ: 1°. enim tempore publicæ necessitatis cogitur quis ad vendendum alimentum, aut alia ejusdem generis; 2°. statuitur iure, ut si fundus privati necessarius sit ad constructionem civitatis, Ecclesiæ, fori, viæ publicæ, possit is ad fundi venditionem cogi. Imò si quis in fundo quem cum alio communem habet, Ecclesiam edificare velit, poterit socius cogi ad venditionem suæ partis.

Nec obstat quòd Achab peccaverit volendo ex-

torquere à Naboth vineæ ipſius venditionem. Nam
 1°. Lex non permittebat Judæis hæreditatis paternæ
 alienationem, niſi cùm gravi neceſſitate premeban-
 tur; 2°. Iſraëlitarum jura hæc erant, ut hæredita-
 tem venditam in Jubilæo recuperare poſſent; at vi-
 neam ſuam ſi in hortum regium converſa fuiſſet,
 Naboth nuſquam recuperaturus erat.

ARTICULUS SECUNDUS.

De Re vendibili.

EX dictis conſtat vendi poſſe omnia quorum quæ
 dominium & liberam adminiſtrationem habet,
 & quæ prætio æſtimari poſſunt; niſi venditio ratione
 ſpecialis prohibitionis invalida ſit aut illicita. Hinc
 vendi poſſunt, non quidem res ſpirituales, aut ſpi-
 ritualibus annexæ, ut Beneficia, juſ patronatûs,
 olea ſancta; ſed res corporeæ, actiones, & bona
 præſentia tum futura: & licet omnia donari
 non poſſint, nè quis inteſtatus maneat, omnia ta-
 men vendi poſſunt, quia qui omnia vendit, de præ-
 tio quod accepit teſtari poteſt.

Quæres 1°. an licitè vendi queant quæ ad præ-
 vium uſum inſervire poſſunt, ut fucus feminis.

Ut ſolvatur hæc maximi momenti quæſtio, no-
 tand. quædam eſſe ex ſe tam mala, & ad malum
 uſum determinata, ut cadere non poſſint ſub uſum
 bonum aut indifferentem, ut maleficium, libelli in-
 famatorii, &c. Quædam verò ſunt abſolutè indi-
 ferentia, ut arma offenſiva, chartæ luſoriæ, fucus,
 idola, quæ ut cultum à Gentilibus, ſic ad orna-
 tum à curioſis emuntur: hæc verò quæ abſolutè in-
 differentia ſunt, non rarò ſunt reſpectivè mala, ut
 idolum reſpectu Gentilis. His præmiſſis,

Dico 1°. res per ſe malas, malumque ad uſum
 determinatas vendi non poſſe ſine peccato ex ſe mor-
 tali: quia ut docet S. Thomas, qui hæc vendunt,
 præbent directè aliis occaſionem peccandi.

Inc graviter peccant qui libellos famosos con-
tinent, divulgant aut vendunt. Idem dicendum de
tillenis adversus proximi honorem concinnatis;
in etiam de libris magiæ aut Hæreticorum, nisi
vendantur quibus concessa est eisdem perle-
di licentia, quique iis abufuri non esse dignos-
centur. Unde colliges quid sentiendum de Biblio-
is qui libros obscœnitate plenos, aut hæresim
antes obvio cuique divendunt.

Dico 2^o. res indifferentes, quibus emptores pos-
t benè aut malè uti, non possunt sine peccato iis
adi quos venditor verisimiliter credit iis abusu-
. Ratio est, quia qui hæc vendit, alterius pec-
co cooperatur: unde non licet Judæo agnum ad
nolandum vendere, aut idolum Gentili: hæc
in venditio, etsi de se indifferens, est tamen ad
lum determinata ex circumstantiis.

An fucus mulieribus vendi possit, pendet à quæ-
re, an eæ vultum pingendo peccent: peccant au-
tem secundum id S. Cypriani, *Opus Dei est omne* *Tract. de*
ad nascitur; diaboli quodcumque mutatur. Quia ta- *habuit. vir-*
men, ut notat S. Thomas, *Non semper talis fucatio* *gin.*
est peccato mortali, sed solum quando fit propter *ibid. ad 2.*
iviam, vel inde Dei contemptum; hinc qui fucum
adit non peccat mortaliter, nisi iis vendat quas
noscere potest, eo in usum mortaliter malum
ras: peccat tamen saltèm venialiter, ut & ipse
lieres, quia, juxta S. Thomam, *de fucato or-*
u semper est peccatum.

Quod spectat ad venena, regiâ declaratione an-
tâ. constitutum est, 1^o. ut ea quæ suam semper
veni naturam servant, à nemine vendi possint;
ut quæ rebus aliis mixta possunt inservire, non
Medicis & aliis similibus, qui probi seu per lit-
as, seu aliter cognoscantur, vendi queant; 3^o. ut
adici, Chirurgi, Pharmacopolæ, &c. ipsum ve-
ni corpus non vendant, sed solum cum iis fuerit
mixtum, è quorum consortio habet ut proficit.

Quæres 2^o. an valeat rei alienæ venditio.

R. venditionem hanc esse invalidam & validam sub diverso respectu: 1°. quidem est invalida, quatenus venditor certum & inconcussum quod ipse non habet rei dominium transferre in alium non potest; 2°. est tamen eo sensu valida, quod nec venditor pretium reddere teneatur, nec emptor illud repetere possit, nisi post rei evictionem; neque hinc damni quidquam patitur emptor, quia venditoris est probare, suum esse id quod vendidit.

Quæres 3°. an quæ emuntur pecuniâ alienâ fiant ementis, an ejus cujus est pecunia.

R. emptorem qui suo nomine rem acquirit ex alterius pecuniâ, rem illam facere suam regulariter loquendo. Colligitur ex L. 48. §. fin. *de furtis*, juxta quam *nummus qui redactus est ex pretio rei furtivæ, non est furtivus*. Quapropter si fur ex pretio rei furtivæ panem emat, tam pistor comparabit pecuniæ dominium, quàm fur dominium panis. Tenetur tamen qui alienâ pecuniâ emit, non modò suam alteri pecuniam, sed & quidquid ille damni hæc occasione passus est refundere.

Dixi, *regulariter*, quia quæ emuntur pecuniâ Ecclesiæ, pupilli, minoris, aut militis, transeunt in dominium illius cujus est pecunia.

Quæres 4°. an Officia vendere licitum sit.

R. affirmat. Quia hæc Officia secundum se pretio sunt æstimabilia, cum & honorem temporaneum, & multam lucri occasionem importent. Debent autem vendi viris probis, pretio non nimio, ne emptores ad pretii soluti compensationem populos vexent: imò taxandum est, si fieri potest, stipendium eorum qui munia hæc exercent laboribus correspondens, ne arripiat unusquisque quantum poterit.

Bursas verò vendere non licet, quæ in Collegiis fundatæ sunt ad pauperum studentium sustentationem: unde qui exacto suo tempore, eas vendunt, vendunt id quod suum non est, quodque gratis acceptum, gratis dimittere debent. Qui verò

Bursas

CAP. I. De-Venditione & Emptione. 241
lursas illas pretio comparaverunt; non idè magis
as possunt aliis vendere, quàm qui rem alienam
mit, possit eam domino divendere.

ARTICULUS TERTIUS.

De Pretio.

NOT. 1°. Pretium est pecunia valori rei commen-
surata. Pretium aliud est *legale* seu *legitimum*,
quod Magistratûs decreto constitutum est; aliud
vulgare aut *naturale*, quod communi hominum æs-
imatione independenter à Lege positivâ taxatum
est, & dicitur *pretium fori*.

Pretium vulgare triplex distinguitur: *infimum*,
infra quod justè descendi non potest; *medium*, ultra
quod justè ascendi, & infra quod justè descendi po-
est; & *supremum* seu *rigorosum*, ultra quod justè
descendi nequit. Ex hâc pretii naturalis latitudine pro-
venit, ut unus emat 10. & statim vendat 12. absque
reccato, quia emit infimo, & supremo vendit.

Justi pretii latitudo facilè assignari non potest, po-
iusque taxanda videtur prudenti hominum judicio;
sensatisque omnibus quæ concurrunt, quàm certis
& fixis limitibus constituenda. Admitti tamen solet
hec regula, ut res quò erit vilior, minùs habeat la-
titudinis in pretio, plùs verò quò fuerit pretiosior.
Unde si medium rei alicujus pretium sit 10. infimum
erit 9. supremum 11. & erit duorum latitudo: si
verò rei pretiosæ pretium sit 100. infimum erit 95.
supremum 105. & sic habebit latitudinem 10.

NOT. 2°. pretium rei non repeti solum ex phy-
sico ejus valore: aliàs pluris valeret mus, utpotè
vivens, quàm margarita; non etiam ex compara-
tione cum usu rei, gemma enim modici est usus;
& pluris tamen valèt quàm ingens vini copia; ne-
que etiam ex rei necessitate, alioqui panis unus sine
quo vitam ampliùs protrahere non potes, pluris tibi
vendi posset, quàm pretiosa quæcumque supellecti-

lia. Prima igitur juſti pretii ratio repetenda eſt ex comparatione pretii cum re juxta communem hominum æſtimationem conſideratâ : major autem vel minor æſtimatio peti debet ex majori vel minori copiâ tùm mercium , tùm pecuniæ , tùm etiam emptorum. Quin & modus vendendi efficit ut res minoris æſtimentur ; viliori enim pretio veniunt quæ ſub haſtâ venduntur , quàm quæ à mercatore ; quæ * averſione emuntur , quàm quæ minutatim ; atque vetus eſt adagium , merces ultroneas vileſcere.

En gros.

Id tamen & caritati & juſtitiae plerumque adverſatur ; hinc enim fit ut cum pauperibus res ſuas vendere coactis , non ſervetur æqualitas , ſed afflictis addatur afflictio nova. Fatendum tamen eum non peccare emendo pretio minori , qui rem quâ non indiget emit , ut venditori gratiam præſtet , aut qui emere non poteſt quin aliquid patiatuſ incommodi. At hîc bonâ fide opus eſt , & penſandum quòd ſicut venditor injuſtè agit , cùm ob emptoris neceſſitatem ſolam pretium adauget ; ſic & injuſtè agat emptor , cùm pretium præciſè ob venditoris neceſſitatem minuit : unde meritò propoſitionem hanc damnavit anno 1665. Facultas Pariſ. *Poteſt aliquis emere rem vilius ab eo qui vendit neceſſitate compulſus , quia ex modo vendendi minuitur.* Hæc ut magis ac magis eluceſcant , ſit

CONCLUSIO I. Si nullum ſit pretium legale , res vendi debet juxta pretium naturale : qui aliter fecerit , tenetur ad reſtituendum.

Prob. 1. pars , quia venditio juſta non eſt , niſi res & pretium commenſurentur : non commenſurantur autem , ſi res non vendatur ſecundùm pretium naturale.

Prob. 2. pars. Non ſervatur æqualitas quoties pretium non commenſuratur rei ; Ergo contrahitur reſtituendi obligatio.

Hinc tenentur ad reſtituendum ; 1°. qui ultra juſtum pretium vendunt extraneis ; quia cum hi

sicut & cum aliis servari debet æqualitas; 2°. qui fraude vel mendacio inducunt alium ad emendum majore pretio quàm aliàs emisset; quamvis non ultra summum pretium: quia emptor jus habet ut dolo & fraude non adducatur ad rem rigoroso pretio emendam; Ergo venditor tunc est causa iniqua cur lucrum cesset emptori; 3°. qui postquam rem pretio infimo vendiderunt, occultè accipiunt supremum, seu emptorem decipiendo in numeratione pecuniæ, seu aliquid de re subtrahendo. Ratio est, quia non licet agere contra conventionem, & contra jus alterius ex eà acquisitum; 4°. qui pluris alicui rem vendunt ob majorem ejus in ipsam affectum. Ratio est, quia affectus, utilitas & indigentia emptoris non cadunt sub dominium venditoris: Ergo venditor non hinc pluris rem æstimare potest, quòd alii sit necessaria. Communis tamen ementium affectus pretium augere potest, quia communem hominum æstimationem unde pretium pendet, adaugere potest.

Sed num saltèm liber est à restituendo, qui ultra justum pretium vendit, eò quod sibi pretium hoc ab emptore offeratur? R. negat. quia quod ultra legitimum pretium offertur, censerì debet oblatum ex errore qui voluntarium perimit, aut ex affectu in rem, aut ex necessitate: non autem liberaliter, nisi contrarium rationabiliter præsumatur, ut in Principibus, & aliquando in amicis.

Quæres 1°. an venditor pretium mercis augere possit, & quibus de causis.

R. affirmat. quia certæ sunt occasiones propter quas res pluris valet, quàm alioqui valeret. Eæ verò sunt, 1°. copia pecuniæ vel emptorum, & mercium penuria: tunc enim merces quæ & quærentur à pluribus, & difficilìus inveniuntur, pluris æstimari consueverunt; 2°. impentæ in mercibus conquirendis & conservandis adhiberi solitæ. Dico, solitæ: quia si unus aut duo mercatores, plures fecerint impensas quàm alii, non ideo pretium augere

possunt; sicut nec minuere debent; si ordinarias impensas non fecerint: quia nec infortunium, nec felicitas venditoris unius aut alterius, communem hominum æstimationem mutant; 3°. si merces minutatim vendantur: plus enim laboris subit, qui sic, quàm qui simul & in magnâ quantitate vendit; 4°. rationabilis domini affectus in rem quam in alterius gratiam vendit, quia tunc venditor non solum re suâ se privat, sed commodo suo & delectatione; hæc autem pretio sunt æstimabilia: hinc domus quæ quia avita est, pluris æstimatur, pluris vendi potest; 5°. lucrum quod cessat, aut damnum quod emergit ex venditione hic & nunc factâ: ut si venditor rem certò reservaturus erat in aliud tempus quo verisimiliter pluris vendenda esset; aut si quia nunc merces suas vendit, futurum sit ut alias carius postea emere cogatur. Et hoc verum est, tamen pretium rei à Principe taxatum foret, quia Princeps constituit pretium super re ipsâ secundum se, non habitâ ratione damni aut incommodi quod venditor rem vendendo sustinere potest.

Circa duos posteriores casus, quatuor sunt notanda: 1°. Venditor monere debet emptorem cur rem pluris vendat quàm valeat secundum se: quia fortè nolle emptor venditoris incommodum redimere; 2°. qui pluris vendit merces, quia eas aliud in tempus servaturus erat, debet deducere tum impensas quas in iis servandis facturum erat, tum varia pericula quibus obnoxie sunt merces quæ diu servantur; alioqui non servaretur æqualitas, dum venditor plus hodiè reciperet, quàm post tres menses recepturus erat; 3°. Si venditor rem suam ultro vendendam offerat, non potest quidquam ex iustitiâ exigere pro damno emergente; quia non tenetur emptor avertere incommodum quod alter spontè subire vult; 4°. Mercator sub prætextu particularis affectus, mercem suam carius vendere nequit; quia ratione muneris sui paratus esse debebat ad res suas justo pretio alienandas; imò qui non est mercator

publicus, affectum suum intra rationis & moderationis terminos reducere debet, nè pretio enormi redimatur.

Quæres 2°. an res quæ nec habent pretium vulgari æstimatione determinatum, nec constitutum Lege Principis, ut gemmæ, accipitres, eximie veteres picturæ, vendi possint quanti dominus velit. R. quidquid sentiant aliqui, res hujusmodi vendi debere secundum communem hominum in hisce materiis intelligentium æstimationem; aliqui incurri obligationem restitutionis. Ratio est, 1°. quia res quælibet eo debet pretio vendi, quod inspectis omnibus ipsi commensuratum prudenter judicatur: Atqui tale est pretium quod viri intelligentiores judicant respondere rei quæ nec vulgari fori æstimatione, nec Principis edicto taxata est; 2°. quia aliqui venditor qui rem suam 100. valere judicat, posset eam vendere 1000. si videret eam alicui placere, qui ipsam quocumque tandem pretio comparare velit: Atqui hoc absurdum est; Ergo perperam dicunt aliqui excessum condonari ab emptore: neque id præsumi debet, nisi res signis evidentibus constet. Hic quædam animadvertenda.

1°. Facile conveniunt Theologi majorem esse pretii harumce rerum latitudinem, quàm earum de quarum valore nemo disputat; 2°. res quædam apud nos vilissimæ, magni æstimantur apud alios, ut apud Japones specula, & vicissim: unde cum communis æstimatio pretium constituat, res illæ pretio magno vendi possunt, iis in locis ubi multi æstimantur; 3°. si tam emens quàm vendens rei pretium ignorent, & se ignorare scientes de eo conveniant, valet contractus, nec ulla est restituendi obligatio, etiamsi aliquis eorum in dimidio læsus sit, quia uterque sorti se commisit contrahendo, & sic se exposuit tam lucro quàm damno.

Quæres 3°. an res quæ venduntur sub hastâ, & *Pencan*, ut in licitationibus publicis, emi possint supra aut infra pretium vulgare. R. affirmat. Ratio

est, quia potestas publica illud pro justo pretio extraordinarii huiusce fori æstimare censetur, quod in publico emptorum concursu, tanquam in quodam examine approbatum fuerit.

Cavendum tamen ut absint fraus & dolus, quæ multis modis adesse solent : ut 1°. si venditor occultos rei expositæ defectus celet ; 2°. si fictos licitatores immittat, qui se emptores simulent ut pretium augeatur ; 3°. si proxenetæ merces eo tempore vendendas proponant, quo paucos emptores adfuturos esse præsentiant, ut res iis adjudicetur quibus favere volunt ; 4°. si emptores inter se conspirent nè ullus ultra tale pretium ascendat. Solet tamen excusari à culpâ, qui sinè vi & dolo rogat amicum nè plûs certâ quâdam quantitate offerat, ut ipse justo pretio, infimo tamen aut mediocri rem obtinere possit.

CONCLUSIO II. Si quod sit pretium legale, merces juxta illud & non aliter vendi debent.

Prob. quia pretium legale justo Principis aut Reipublicæ decreto constitutum esse supponitur ; Ergo decreto huic est obsequendum, adeò ut qui taxam constitutam non servat, graviter peccet, & ad excessûs restitutionem teneatur, etiamsi lex aliam imponat pœnam.

Ceterùm lex Principis semper justa præsumi debet, donec de contrario constet.

Hic quædam notanda ; 1°. pretium legale consistere in indivisibili : unde qui plûs exigit, tenetur ad restitutionem excessûs. Licet tamen emptori remissionem obtinere si potest, quia taxa imponi solet non ut emptor minûs solvat, sed nè ad plûs solvendum à venditore cogatur : qui tamen nullâ taxati pretii obtentâ remissione rem accepisset creditò, postea pretium legale solvere teneretur ; 2°. sicut res quæ minûs valet quàm sit taxâ constitutum, non potest justè vendi pretio per Principem constituto, quia alioqui taxa in emptorum favorem posita, in eorumdem dispendium cederet ; sic etiam si res no-

excedat alias quæ communiter vendi so-
let licite vendi supra pretium legale; quia
incipis cadit in res ut ordinariè esse solent:
ut à lege communi tutò recedi possit, excef-
set esse notabilis, alioqui lex inutilis redde-
retur quia quilibet venditor contenderet mercem
ordinarià meliorem esse.

res. 1°. an merces tanti vendi possint Lug-
duni ubi minor est taxa, quanti Lutetiæ ubi taxa
maior, si Lutetiam deportandæ sint. R. affir-
matus sumat in se periculum transvehendi
Lutetiam, quia tunc contractus perficitur
Lutetiæ, nisi aliter expressè conventum sit.
b. emptor merces illas propriis sumptibus
transportare debeat, palàm est contractum Lugduni
fuisse; ideoque venditor sequi debuit
Lugdunensem.

res. 2°. an mercator qui cognoscit magnam
in copiam paulò post esse superventuram,
tam earundem valor insigniter minueretur,
merces suas pretio currente vendere. Idem
de emptore qui scit mercium pretium brevi
tempore adaugendum esse, an scilicet easdem vel
in suum, vel aliis revendendas currenti pre-
tium longè minus est, emere possit.

affirmat. cum S. Thomâ; colligiturque ex Ge-
n. ubi Joseph sciens futuram septem annorum
fame, ob quam frumenti valor supra modum
augeretur, currenti pretio ingentem illius com-
mit & reclusit. Ratio est, quia mercator in
tali casu rem suam vendit legitimo pretio. Nam
pretium rei pretium illud est, quod res habet ex
universi hominum æstimatione: Atqui mercator
eandem vendit eo pretio quod habet ex æstima-
tione communi, neque enim privata unius aut alte-
rius communitatem æstimationem mutat; Ergo.
b. se habent merces aliquantò post augendæ,
non etiam propediem augenda: Atqui moneta
hodie augenda non valet hodie id quod tunc
valet; Ergo à pari.

Obijciuntur præcipuè duo : 1°. quòd justus rerum valor sumitur ex prudenti hominum æstimatione, consideratis circumstantiis omnibus, etiam futuris, sed in prædicto casu, quòd tanti æstimentur merces, non provenit ex prudenti judicio, sed ex errore, ut per se patet; 2°. Si sciret venditor mercem brevi corrumpendam, v. g. equum brevi moriturum, vinum brevi in acetum conversum iri, teneretur defectum exponere, aut saltèm descendere in pretio; Ergo à pari.

R. ad 1. neg. min. Prudens enim est judicium quod fertur de re secundùm omnes circumstantias quas viri prudentes de eâ cognoscere possunt: Atqui tale est judicium quo merces ille tanti æstimantur.

Ad 2. neg. conseq. Disparitas in eo est, quòd copia vel inopia rerum ociùs aut citiùs futura, sit extrinseca rebus, adeòque eas magis aut minùs bonas non faciat; sed nec eas pluris æstimari facit, cum ignota esse supponatur? atverò bonitas rerum earumve corruptio, aut ad corruptionem dispositio rebus ipsis intrinseca est, adeòque rerum valorem intrinsecùs mutat.

Obj. iterùm. Ex assertionem nostrâ sequeretur, 1°. posse aliquem sua quæcumque bona vendere currenti pretio, tametsi cognosceret hæc intra paucos dies ab hoste diruenda; 2°. Senatores qui scirent brevi promulgandam esse legem, quâ minueretur monetæ valor, aut ejusdem usus interdiceretur, posse totam quam habent expendere, aut permittare; 3°. eum qui prænoscit Principem cum Curia suâ ex hoc loco recessurum, posse domum suam inibi existentem tanti locare ad integrum annum, quanti ab ignorantibus toto anno valitura æstimatur: Atqui hæc omnia sunt absurda; Ergo.

Respondet Henricus à S. Ignatio, vir qui in suspensionem laxioris doctrinæ facilè non veniet, neg. min. & dicit hæc nullatenùs absurda esse. Et fatendum est ea ex probationibus nostris satis legitime sequi. Major quidem est controversia de Senatoribus

quæ ut tales, Edicti promulgandi notitiam habent, quia, inquit Mollna & Lessius, Magistratibus ex officio incumbit procurare & conservare civium bona; Ergo scientiâ suâ cum civium detrimento uti non possunt, licet eâ uti possent cives particulares, aut saltêm qui ut tales, promulgandi Edicti notitiam haberent.

Attamen citatus Henricus parem in hoc casu esse putat Senatoris ac civis alterius conditionem: 1^o. quia æquum non est ut Senator quâ talis deterioris sit conditionis quàm alii cives; 2^o. quia nullo Jure prohibetur privatâ suâ scientiâ in commodum suum uti, nec tenetur civium commoda procurare aliter quàm efficiendo ut Leges ferventur, non autem iis ita consulendo, ut sibi malè consulat. Quod autem Senatoris venditio in damnum emptoris cedat, per accidens est, utpotè proveniens non ex venditione, sed ex Lege superventurâ. Itâ etiam sentiunt Covarruvias, Corduba, Lugo, & alii apud prædictum autorem.

Fatendum tamen, haud licitum fore Senatoribus, vel Legis promulgationem ex industriâ differre, vel promulgationem hanc familiaribus suis præ aliis revelare; quia ex officio suo tenentur secretum servare, & efficere ut unus per alio non gravetur.

At, inquit, saltêm vetat caritas ne pretio currenti vendantur res brevi minùs valituræ; vetat enim nè quis cum aliorum jacturâ lucrum quærat.

R. neg. ant. Etsi enim certò constet *abundantioris esse virtutis, si talis venditor pretium minuat*, ad id tamen sub peccato teneri non videtur, quia non vetat caritas ne quis sibi consulat, utendo jure quod habet ex Legibus, & ex juxta rerum æstimatione, tamen si alius inde aliquid per accidens capiat detrimenti.

Peccaret tamen contra caritatem, qui tantam alicui venderet copiam rerum, ut is in magna necessitatē inde conjiceretur, quia sicut præcipit *caritas ut proximo graviter laboranti etiam cum*

aliquâ bonorum jacturâ ſuccurramus, ſic à fortiori verat nè ex paupertate ejusdem divitias nobis comparemus.

Peccarent verò contra juſtitiam, quia longè vehementius ſolito urgerent emptorem, eumve fraudibus & mendaciis circumvenirent, ut multò plures quam aliàs merces emeret. Idem dico de iis qui ſcientes brevi augendum pecuniæ valdorem, magnas ſummas mutuo accipiunt, quas alioqui non accepiſſent. Ratio eſt, 1^o. quia qui ſic ſe gerunt, ex communi hominum ſenſu pro deceptoribus habentur; 2^o. quia populus à quo pendet pretium naturale, non ità conſentit in pretium certo tempore pro mercibus conſtitutum, ut illud juſtum eſſe velit, quando grave inde ſequitur emptoris detrimentum, niſi bona fides venditorem excuſet: magna enim bonæ hujus fidei habenda eſt ratio, ut patet ex caſu ſuprà adducto de venditore, qui, ſi ſciat vinum paulò poſt alteratum iri, tenetur ad reſtituendum: ſecus ſi vinum quale apud ſe erat bonâ fide vendiderit.

ARTICULUS QUARTUS.

Ad quem pertineant fructus & periculum rei venditæ.

Difficultas hujus quæſtionis ex eo oritur, quòd inter Theologos non conſtet quouſque perficiatur contractus venditionis per conſenſum partium, & ante rei traditionem. Paucis dicemus quòd hâc de re fuſiori & ſatis ambiguo ſermone alii explicant.

1^o. Nulla eſt difficultas quin re venditâ, & emptori qui pretium ſolvit traditâ, fructus omnes ad eum pertineant, quia plenè rei dominus conſtituitur. Idem docent, ſi fides de pretio habita ſit emptori, aut ei conceſſa ſit ad ſolvendum dilatio.

2^o. Cùm emptor pretium quidem non ſolvit,

sed obtulit, ita ut venditor sit in morâ rem tradendi; docent adhuc communiter, fructus omnes esse emptoris; quia res ei debita est, adeoque & fructus qui ex eâ nascuntur: unde venditor tunc tenetur in foro conscientiae ad omne *interesse*, tam intrinsecum, quàm extrinsecum, quia morâ suâ culpabili causa est damni totius. Interesse *intrinsecum* sunt omnes fructus ex re percipiendi, *extrinsecum* verò sunt fructus ab industriâ emptoris dependentes, ut si rem aliò ubi carior fuisset, translaturus erat.

3°. Major & præcipua difficultas est, an quando pretium non est solum, nec pro soluto habitum, sed emptor est in morâ; an, inquam, fructus sint venditoris, an sint emptoris. Alii, fructus venditoris esse dicunt, quia res domino suo fructificat; alii, ut Lessius, censent fructus omnes statim à peracto venditionis contractu, pertinere ad emptorem, nisi expressè aliter fuerit conventum; quod si conventum fuerit ut fructus sint venditoris, conveniri quoque debet, inquiunt, ut toto illo tempore periculum sit etiam venditoris.

In Galliâ qui rem frugiferam emit creditò, percipit quidem fructus, sed tenetur pretii interesse solvere, etiamsi res per accidens nullus fructus ferat, ut si domus vel non locetur, vel nonnisi pretio longè minori locari possit. Hæc jurisprudentia pro quâ præcipuè citatur *Arestum* Curiae Parisiensis, diei 8. Octob. an. 1597. congruit tum Juri Civili, in quo statuitur usuras seu interesse *pretii post diem traditionis* deberi ab emptore, quia cum re emptor fruatur, æquissimum est eum usuras pretii pendere; tum rationi, 1°. quia si emptor fructus perciperet, & non solveret interesse, sequeretur inæqualitas inter contrahentes, dum venditor re suâ careret ejusque fructibus & pretio, emptor verò hæc omnia servaret sub prætextu quòd subeat periculum interitus rei, quod periculum moraliter loquendo nullum est. Quale enim est periculum prati? quale domûs bene fundatæ? Et si quod sit, an non emptor illud eodem

L. 11
parag.
ff. de a
empt.

subiret modo, si prærium solvisset? 2º: quia aliquot emptor rem emptam aliquando facillè solveret intra paucos annos ex annuis ejusdem rei redditibus.

Neque verò usuræ illæ *lucratoriæ* sunt, quas fatemur legibus prohiberi, sed *compensatoriæ*, quæ ab iisdem approbantur, quæque tenent locum fructuum quos dominus percepisset, si rem suam non vendidisset creditò.

Hic duo notanda; 1º. venditor nihil ultra hæc usuras exigere potest pro quocumque lucro cessante, aut damno emergente; & hoc onus aliquando durissimum justificat Galliæ nostræ leges, quæ primâ fronte theologicis legibus parùm cohærere videntur; 2º. non eodem modo currunt usuræ rei mobilis quo immobilis. Rem paucis tradit autor Instit. ad Jus Gallic. *A l'égard des meubles, l'intérêt du prix n'en est dû que du jour de la demande qui en est faite en justice; & à l'égard des immeubles, l'intérêt du prix en est dû du jour que la chose vendue a été livrée ou offerte.* Addit Ferriere, v. *Intérêt*: si venditor certum emptori tempus pro solutione faciendâ præscripsisset, *interesse* debitum non iri, nisi de eo expressè conventum fuisset.

Jam videndum ad quem pertineat periculum rei.

Not. 1º. Per periculum rei intelligitur interitus rei, vel ejus deterioratio.

Not. 2º. Res vendita, vel est determinata *in specie*, ut hic equus, hoc dolium vini, vel est *in genere* solum determinata, & indeterminata in specie, ut si dicatur, Vendo tibi decem oves gregis mei. Rursus, res determinata potest vendi *quoad corpus*, vel *quoad mensuram*. Quoad corpus quidem, quando aliquid determinatum venditur unico pretio, ut si dicas, Vendo tibi hoc dolium vini 50 nummis: quoad mensuram verò quando res non venditur unico pretio, sed pro unâquaque mensurâ pretium assignatur, ut si dicas, Vendo tibi hoc dolium unamquamque metretam tribus florentis; hoc prædium nummos 20. pro singulis jugeribus. *Venditio non deficeret*

quoad corpus, etsi adderetur quantitas rei, v. g. quando tibi hoc dolium quod continet metretas emi: quanquam exigeret æquitas ut prætium augeretur vel minueretur, si postea detegeretur error in quantitate; nisi aliter convenerint contrahentes.

Non loquimur hæc nisi de venditione ita perfectâ, ut licitum non sit partibus resilire. Non loquimur etiam de re traditâ; eam enim emptori perire nemo negat. Quæstio igitur procedit de re pereunte ante traditionem. Sit

CONCLUSIO I. Res vendita, etiam ante traditionem, perit emptori, si sit determinata in individuo seu in specie, ut hæc domus, aut si quoad corpus vendita sit; modò tamen perfecta & absoluta sit venditio, nec venditor sit in culpâ vel morâ.

Prob. ex Instit. Lib. 3. tit. 24. §. 3. *Cum emptio & venditio contracta est, quod effici diximus simul atque de pretio convenerit... periculum rei venditæ statim ad emptorem pertinet, tametsi adhuc ea res emptori tradita non sit*: Ergo licet venditio ante traditionem non transferat inconcussum rei dominium in emptorem; transfert tamen in eum ex Legis dispositione, rei periculum, sicut & ejus commoda; qui autem commodum sentit, & onus sentire debet. Atque hanc legem in Galliis etiam servari debere contendit J. Ferriere in citatum Justiniani locum, contra alios quosdam Juris Gallici Interpretes.

Hinc colligit Pontas, vinum quod aliquando vitium contraxit emptori deperiisse, ut statuitur L. *Si vinum*, ff. de peric. & commodo rei vend. Notand. tamen cum Cujatio & Ferriere ibid. quòd *vino vendito perfecta venditio non censetur ante degustationem; quia non solet vinum emi nisi sub conditione degustandi*: unde degustatio hæc est conditio venditionem suspendens.

Dixi 1^o. in Conclusionem *modò venditio perfecta sit & absoluta*; quia conditio suspendit contractum, ut alibi diximus.

Dixi 2^o. modò etiam venditor non ſit in culpâ vel morâ. Venditor enim rem cuſtodire teneretur donec tradiderit ; quapropter ſi res pereat aut fiat deterior , ejus culpâ gravi vel levi , ipſe de damno tenetur ; ſecùs ſi culpa ejus leviffima fuerit , ut patet ex iis quæ alibi diximus de Contraſtu qui cedit in utilitatem utriuſque contrahentis. Sed major eſt venditoris obligatio , ſi ſit in morâ : tunc enim tenetur etiam de caſu fortuito. Si ſolus emptor ſit in morâ , periculum ad ipſum pertinet. Si alter poſt alterum ſit in morâ , periculum eſt illius qui poſterior eſt in morâ , niſi tamen mora prioris ſit cauſa moræ poſterioris. Si verò uterque ſimul fuerit in morâ , damnum in ſolum emptorem cadit , ex L. 51. ff. de aſſion. empti , &c.

CONCLUSIO II. Res indeterminata , vel determinata quidem , ſed vendita quoad menſuram , & non quoad corpus , perit venditori , quandiu non eſt menſurata ; idem dicendum de re nondum numeratâ aut ponderatâ.

Prob. quia hujusmodi venditiones fiunt ex diſpoſitione Juris ſub hâc tacitâ conditione : *Si res per traditorem fiat determinata* : aut , *ſi res menſuretur coram emptore , aut alio qui vices ejus gerat*. Atqui periculum rei venditæ ſub conditione pendenti , pertinet ad venditorem ; tandiu autem pendet conditio , donec res menſurata aut ponderata fuerit ; Ergo.

Hinc ſi emeris decem oves ex grege , & totidem mortuæ ſint , non tibi perierunt , ſed venditori. Ratio eſt , quia emptor retinet jus in genus : genus autem *perire non poteſt* , ex recepto axiomate.

Sed quid , ſi grex totus perierit ?

R. Venditor numerum quem indeterminatè vendidit , aliunde præbere debet : quod ſi in pactum deduxiſſet ſe numerum hunc ex tali grege eſſe deſumpturum , & is ſinè domini ſui culpâ periſſet , ſufficeret ut acceptum pretium redderet , & ad id teneretur , ex Sylvio & aliis quibus adjungimur.

Obj. ex Leg. 34. ff. de contrahendâ empti. Si emptio

ita facta fuerit, Esto mihi emptus Stichus aut Pamphilus, in potestate est venditoris quem velit dare.... sed uno mortuo, qui superest dandus est: & ideo prioris periculum ad venditorem, posterioris ad emptorem pertinet. Sed & si pariter decesserunt, pretium debebitur, unus enim utique periculo emptoris vixit: Idem dicendum est etiam si emptoris fuit arbitrium quem vellet habere: Atqui ea Lex manifestè pugnat contra decisionem nostram. Qui enim emit è grege Petri decem pecora, emit disjunctim decem hæc, vel illa; ergo ceteris pereuntibus, decem hæc quæ supersunt debentur emptori, ut eidem debetur Stichus, si mortuus sit Pamphilus: Ergo si decem hæc postrema pereant, perire debent emptori, cui per aliorum mortem quodammodo determinata sunt; sicut si post Pamphilum moriatur Stichus, is emptori perit.

R. cum Lugo, neg. paritatem. Ratio est, quòd quando disjunctim emitur unus servus ex duobus, is absolute emitur: quare qui ultimus manet, absolute & jam determinatè emptus est. Atverò cùm res ad mensuram vel numerum emitur, declarant expressè Leges eam non emi absolute, sed sub hac conditione, si numeretur, &c. Ergo quandiu numerata non est, soli venditori perire debet.

Hic tamen notandum est, quòd licet periculum rei indeterminatæ, vel venditæ ad mensuram, pertineat ad venditorem quoad substantiam rei, periculum tamen valoris rei spectat ad emptorem; quapropter si res interim melior fiat, aut deterior, absque venditoris culpâ, incommodum sicut & commodum in emptorem cadet.

ARTICULUS QUINTUS.

De obligationibus Venditoris & Emptoris.

PRæcipuæ emptoris obligationes sunt, 1^o. ut pretium integrum solvat tempore constituto: 2^o. ut restituat quanto minoris rem emit; 3^o. ut si venditor

rei pretium ignoret, hunc moneat, vel generaliter dicendo rem pluris valere; vel etiam ſpecialiter ſi opus fuerit, assignando juſtum pretium, licet infimum assignare poſſit, quia infimo emere poſteſt: unde ad reſtitutionem tenetur qui ab hebetere ruſtico gemmam emit multò minoris quàm ſciat eam valere, quod verum eſt, etiamſi ruſticus eam offerat pretio viliori. Quod ſi quis emeret gemmam, cujus ipſe ſolus miram aliquam virtutem cognoceret; aut herbarum faſciculum, in quo laterent herbæ pretioſæ, ſtatim niſi emantur, à venditore tradendæ animalibus in pabulum, ſufficeret ut eam emeret pretio communi, quia privata ſua cognitio ei nocere non debet.

Obligaciones venditoris ſunt 1°. ut rei venditæ dominium tradat prout conventum eſt; 2°. ut quantumdiu eam ſervat, ſervet quaſi ſuam; 3°. ut reſcindat venditionem vi, metu, vel dolo factam, aut emptoris damnum ritè compenſet; 4°. ut emptorem de occultis rei defectibus admoneat, 5°. ut eviſtionis lege teneatur. Ex his obligationibus prima, quarta & quinta ſpecialiùs ſunt inveſtigandæ.

SECTIONE PRIMÆ.

De traditione & eviſſione rei.

CONCLUSIO I. Res multis ſucceſſivè venditis; & nulli tradita, ei eſt tradenda qui prior emit.

Prob. quia prior emptor plus in rem emptam juris habet; tum quia qui prior eſt tempore, eſt etiam potior in jure; tum quia res priori vendita, non potuit ſine ejus injuriâ vendi poſteriori; Ergo ut hæc injuria reparetur, res ei qui priùs emit eſt tradenda; quod verum eſt, etiamſi uterque emptor aſſerat rem ſibi fuiſſe traditam; quia ſecus à traditione evidenti, jus prioris potius eſt, ideòque ei in dubio favendum. Si tamen poſterior pretium ſolviſſet, non prior, huic ille præferendus eſſet, quia legitimè præſumeretur traditionem poſteriori factam eſſe.

CONCLUSIO II. Ejus est res vendita, cui tradita est, five sit prior, five posterior.

Prob. 1°. quia ex L. 15. Cod. *De re vendic. Quoties duobus... prædium distrahitur, manifesti juris est, eum cui priori traditum est, in detinendo dominio esse potiore*: Ergo qui secundo loco emit, fit dominus rei: idque meritò constitutum est, nè ex inscripto ante diem * contractu, eludantur legitimi emptoris jura; 2°. quia ex alibi dictis, per venditionem solam non acquiritur nisi jus ad rem, per traditionem verò acquiritur jus in re. * Antidaté.

Hæc juris Romani dispositio respicit bona immobilia perinde ac mobilia. Eadem dispositio viget in Gallijs quoad bona mobilia, imò & quoad bona immobilia: licet multum disputetur quâ opus sit traditione, an eâ quæ gallicè vocatur *nantissement*, an eâ solum fictâ traditione quæ per ipsum venditionis contractum fieri censetur; unde in his casibus explorandi erunt locorum usus & praxis.

Quod de venditione, idem dicendum de promissione, donatione, imò locatione: licet enim ille cui domus locata est, non acquirat per traditionem verum ejus dominium; acquirit tamen jus detentionis, quo tueri se potest contra alium conductorem etiam tempore priorem; huic verò non competit, nisi actio personalis in locatorem.

Porro conclusio nostra limitatur 1°. cum primus emptor jus habet in privilegio acquirendi dominium sine traditione, ut loca pia & civitates, ex L. final. Cod. *de sacrosanctis Eccles.* Unde in locis ubi prædicta lex viget, secundus emptor aut donatarius, rei etiam traditæ dominium non acquirit, quia resistit privilegium loci pii, &c. 2°. cum secundus emptor etiam privilegiatus rem emit malâ fide, seu conficius prioris venditionis. Quin etiam evinci potest res uni, etiam privilegiato, & primæ venditionis nescio tradita, si priori res debita sit ex titulo oneroso, posteriori verò gratis donata sit. Non tenetur tamen donatarius bonæ fidei restituere credito.

258 *Traſſatus de Contractibus. PARS II.*

ribus, antequam petant, quia neque ratione rei acceptæ, neque ratione injuſtæ acceptionis tenetur.

Nunc paucis dicendum de eviſtione. Eſt autem eviſtio, rei quam quis emit aut dono accepit ab eodem abductio per Judicis ſententiam. *Eviſſa re ex empto, actio non ad pretium duntaxat recipiendum, ſed ad id quod intereſt competit* emptori, ex L. 70. ff. de evicr. Porro ad id obligatur venditor in conſcientiâ, etiam ante ſententiam Judicis, cum rem quam vendidit ſciebat eſſe alienam: ſi verò id ignoraverit, non tenetur reddere emptori intereſſe vel damna; at eidem pretium reſtituere debet, aut ſaltem id quo ditior factus eſt. Si emptor ſciens & volens rem alienam emerit venditor ad nihil tenetur reſpectu ipſius, quia ſcienti & conſcienti non fit injuria; ſed tenebitur erga verum rei dominum, poſito quòd emptor aut nolit, aut non poſſit damna ejus conſpenſare.

Eviſtio locum habet non ſolum in venditione; ſed in quolibet alio contractu oneroſo; item & in uſufructu, quia eſt quaſi pars rei venditæ.

Si res vendita in eodem ſit ſtatu cum evincitur, ac cum vendita fuit, ſufficiet ut venditor reſtituat & ſolvat, 1°. pretium acceptum, 2°. impenſas contractûs, 3°. quod ad rem obtinendam ſolvendum fuit, ut jura cenſualia, *les lods & ventes*.

Si rei valor imminutus ſit, vel ab intrinſeco, quia nunc minoris venduntur res ejusdem naturæ quam tempore contractûs; vel ab extrinſeco, puta *quia ex mille jugeribus traditis ducenta flumen abſtulit*, non tenebitur venditor bonæ fidei niſi valorem præſentem reſfundere emptori; in hoc enim ſolum valore conſiſtit damnum quod patitur. Si è contra rei valor creverit, venditor incrementum hoc emptori reſfundere tenetur, quia emptor damnum hoc ex eviſtione patitur. Quæ verò ſit venditoris obligatio erga dominum cui res eviſta reddetur, colligendum eſt ex iis quæ dicta ſunt ubi de poſſeſſore bonæ & malæ fidei.

Venditor de evictione non tenetur, 1°. si emptor non denuntiet moram esse litem super illâ re, ut rideat an eam defendere velit; 2°. si expressum fuerit in contractu, ut venditor bonæ fidei de evictione non teneretur, aut si venditore absente emptor non appellaverit.

SECTIO SECUNDA.

An teneatur Venditor rei defectus aperire.

Vitium rei vel manifestum est, vel occultum; utrumque verò potest facere rem emptori vel ericulosam, vel noxiam; periculosa, cum emptor el nullatenus, vel sine periculo eâ uti non potest; noxiam verò, cum res quæ quia vitiosa est minoris alet, tanti venditur ac si nullum haberet defectum, ut si quis vendat vinum aquâ mixtum. Sit

CONCLUSIO I. Vitium occultum debet à venditore etiam non rogato manifestari; si rem emptori ericulosam faciat aut noxiam, aut inutilem ad effectum propter quem emitur.

Prob. quia ex S. Thom. 2. 2. q. 77. a. 2. *dare licui occasione periculi vel damni semper est illicitum*: Atqui venditor ex hoc ipso dat emptori damni et periculi occasionem quod rem vitiosam offert, si ejus vitio damnum vel periculum incurrere possit; ergo si hujusmodi vitia sunt occulta, & ipse non detegat, erit illicita & dolosa venditio, tenetur venditor ad damni compensationem.

Obj. 1°. Non tenetur puella quæ occulto amissæ virginitatis vitio laborat, illud aperire amasio volunti eam ducere; Ergo à pari.

R. neg. conseq. quia puella se diffamaret; ad id regulariter loquendo nemo tenetur: venditor verò mercis suæ vitium detegens, seipsum non famat, sed potius probitatem suam exerit.

Obj. 2°. Non magis tenetur venditor ignotum rei vitium detegere emptori, quàm emptor ignotum venditori rei ipsius bonitatem aperire teneatur:

Atqui emptor non tenetur, &c. potest enim quis emere agrum in quo thesaurus esse novit, & dominum non monere; item emere fasciculum herbarum in quo detegit herbam pretiosissimam.

R. ad 1. neg. min. ob rationes suprâ allatas.

Ad 2. neg. conseq. Idem enim licitè emitur ager in quo latet thesaurus, quia thesaurus non est pars fundi, nec magis pertinet ad dominum fundi, donec eum invenerit, quàm ad eum qui emere vult, & cui privata sua scientia non debet obstare, quominus rem quæ nullius est acquirat. At verò defectus de quibus nunc agitur, sunt pars intrinseca rei, sicut & bonitas ejus; Ergo emptor de iis moneri debet, etsi dominus fundi de thesauro hic latente moneri non debeat. Nota; aliud esset de venis metallicis aut mineralibus: hæ enim sunt pars vel fructus fundi; ac proinde de iis moneri deberet venditor, saltè in locis ubi eadem venæ ad Principem non pertinent.

Quod spectat ad fasciculum herbarum, eadem est disparitas, quia fasciculus ille non venditur nisi secundum rationem pabuli animalium, sub quo respectu herba pretiosa non pluris valet quàm aliæ. Contra equus venalis, v. g. venditur ut ex eo capiantur usus omnes ad quos equi inservire solent: quod fieri nequit si occulti quos habet defectus eum ad hujusmodi usus inhabilem aut periculosum præstent.

Ex conclusione nostrâ colliges quid de iis dicendum sit, 1°. qui in aures equi aut aselli pigri, mercurii guttam infundunt, ut generosi appareant; 2°. qui in sacci summitate triticum melius collocant, aut in extremitate dolii pisces meliores reponunt, ut deceptus emptor, ex iis quæ apparent judicet de iis quæ inferius posita non videntur; 3°. qui tenebras quærent ut vitium mercis celent; 4°. qui rei suæ defectus tam confusè declarant ut potius infuunt rem suam carere omni defectu: quales sunt qui postquam dixerunt se nolle de ullo rei suæ viti

ri, addunt v. g. se vendere equum, five cœcus five calcitro, aut mordax, involvendo cum stu quo laborat, plures alios quos evidenter habet, ut in iis apertè mentiendo, putentur iis mentiri; 5°. qui pannum adustum vendunt durabili, domum ruinofam pro firmâ, aromata ida pro recentibus, ovem morbidam quæ gregi-um inferat; 6°. qui aliquo artificio augmentus aut volumen mercis, ut lanii qui parum è bus detrahunt sanguinis, rustici qui avenam undunt aquâ, aut lanam in locis humidioribus nant: perinde enim est five circa quantitatem, five circa qualitatem.

CONCLUSIO II. Si vitium rei non reddat remum, nec periculofam, nec notabiliter minus, n quàm emptor rationabiliter exoptet, non ur venditor vitium ejus etiam occultum apenifi interrogetur: debet tamen minuere prepro ratione vitii. Ità S. Thomas quodlib. 2. 2. & alii communiter, juxta quos Conclusio vera est, cùm venditor probè scit rem ab ore emptum non iri, si noscet rei vitium.

ob. quia alioqui mercatores negotiationi valeere deberent, si quælibet mercium vitia deberent er non interrogantibus aperire, nec stare poscommerce finè quibus Respublica subsistere ne-mercatores enim omnis generis & qualitatis es emere coguntur, emptas non possunt semonservare ut vellent, ipsi sæpè decipiuntur dum es aliundè accersunt: si ergo non nisi merces ectuofas vendere cogerentur, funditis à fortunâ tent, quia vel emptores ab emendo deterre-ur, vel pretium justo minus offerrent.

nc patet eos excusari posse, qui merces deofas offerunt iis quos prævident minus preoblaturus esse; aut qui vinum minus exquisiis offerunt, qui magis exquisitum vellent, o descendant in pretio, & non sit notabile dif- in ordine ad societatem humanam. Si quis

tamen vinum notabile & purissimum quæreret ad medicinam, qui ei lymphatum vinum venderet, teneretur de damno secuto. Pariter si vinum quod conservari nequit vendideris ei, qui non emit nisi ut conseruet; vel monere eum debes de vini tui qualitate, vel de damno inde secuto teneris. Debes etiam monere, cum vides nisi monueris, rem ab emptore tanti esse revendendam, ac si omni careret defectu.

Sed quid si vino aqua misceatur?

R. 1°. Est restituendi obligatio, si mixtio vel noxia sit, vel vinum reddat inutile, aut si tanti veneat ac si mixtum non esset.

R. 2°. Si vinum maneat utile, & pretium minuat; ac demum emptori indifferens sit ut hoc vel illud vinum habeat, non videtur venditor adversus particularem emptorem peccare, sed justitiam legalem violat, & peccat adversus Rempubicam quæ hujusmodi mixtiones odit. Unde facultas Parisiensis an. 1665. propositionem hanc, *Licetum est tabernariis vinum aqua miscere, & agricolis triticum paleis, aut tritico secale, & communi pretio vendere, dummodo deterius non reddantur iis quibus communiter venduntur*, damnavit ut falsam, ac bonæ fidei & publicæ justitiæ contrariam.

CONCLUSIO III. Si vitium rei manifestum sit, & facile animadverti queat, venditor, si non interrogetur, non tenetur ad ejus manifestationem, maxime dum emptor scientiæ suæ fidens, nihilque de rei qualitate interrogans, ex mercibus sibi oblatis eam elegit quæ sibi placuerit magis.

Prob. ex S. Thom. cujus doctrina ab omnibus recipitur in præsentii. Si vitium, ait S. Doctor hic q. 77. art. 3. sit manifestum, puta cum æquus est monoculus... & si venitor propter hujusmodi vitium subtrahat quantum oportet de pretio, non tenetur ad manifestandum vitium rei; quia fortè propter hujusmodi vitium emptor velleret plus subtrahi de pretio, quam esset subtrahendum; unde potest licite venitor indemnitati suæ consuevi, vitium rei reticendo.

infirm. quia tunc venditor non decipit emptorem, vel ex parte pretii, ut supponitur, vel ex vitio de quo non loquitur, quia non tenetur omnes partes agere, ostendendo ea quæ per se sunt, quæque ipse dignoscere potest si debitam utilitatem, aut in casu dubii interroget.

Quod si venditor animadvertat emptorem non sapere vitium etiam apertum, ob ingenii hebetem, debilitatem vitium, &c. tunc eum monere debet, sicut monere deberet de vitio occulto. Ratio quia hoc vitium licet in se manifestum, est tamen actu hominis huius occultum.

Si vero non est contra iustitiam non monere emptorem dum iudicio suo fidit, potest tamen id esse etiam grave contra caritatem, ut si videatur venditor emptorem ex simplicitate decipi, remque non emit ei inutilem fore, licet aliis inutilis futura esset. Imò non desunt qui hic aliquid iustitiæ conium subesse putent, præsertim si res emptæ non illis tantum, sed & eminenti noxia esse debeat.

CONCLUSIO IV. Si venditor bonâ fide vendat ut gram, rem cuius vitium ignorat, non peccat; et tamen re cognitâ rescindere contractum, vel emptori excessum pretii refundere.

Prob. 1. pars; quia huiusmodi venditor supponitur laborare ignorantia quæ excusat à peccato; sine est quod non teneatur compensare damna, uæ inde provenierint.

Prob. 2. pars; quia venditor alioqui fieret malæ fidei possessor, utpotè qui retineret excessum pretii cum cognovit suum non esse.

Quod si venditor dicat se rem vendere sicuti est, in se nullatenus suscipere velle periculum vitii occulti, si quod habeat; modò venditor reipsâ nullum re suâ vitium cognoscat, tunc censetur emptor in periculo suo emere; & si quid in ipsâ vitii deat in posterum, nullam adversus venditorem actionem habere potest: debet tamen venditor in prædescendere, quia imponit emptori onus subeundi periculi, quod est pretio æstimabile.

ARTICULUS SEXTUS.

De divisione Emptionis & Venditionis, & præcipuis ejusdem speciebus.

Venditio multipliciter dividitur; 1°. ratione rei; alia est rei mobilis, ut librorum; alia rei immobilis, ut fundi; alia rei se moventis ut equi.

2°. Ratione modi quo perficiuntur contractus; alia est absoluta, alia conditionalis, alia cum pacto retrovendendi, additionis in diem, &c.

3°. Ex parte loci & modi quo ad executionem reducitur, alia est quæ fit sub hastâ, voce præconis; alia quæ non fit palam. Item vel fit mercibus minutatim, vel in cumulo venditis.

4°. Ex parte finis: vel enim emitur res ut revendatur, sive mutata per artem & industriam, sive nullatenus mutata, & est negotiatio; vel non fit ob hunc finem, & est communis venditio.

5°. Ratione pretii, alia fit creditò, alia fit numeratâ in præsentî pecuniâ; alia denique fit anticipatâ solutione.

6°. Ratione personæ, alia est quam venditor per se facit, alia quam facit per proxenetas.

7°. Alia fit taxato ad nutum venditoris pretio; & dicitur monopolium; alia fit simpliciter.

Cum autem variorum illarum venditionum species multa in praxi, cui potissimum insistimus, scitu difficilia & necessaria includant, ideò de iis quas nondum attigimus specialius differendum. Sit itaque

SECTIO PRIMA.

De Venditione & Emptione cum pacto falsis.

Venditio & Emptio fieri potest cum triplici pacto; 1°. retrovenditionis vel redemptionis; 2°. legis commissoriæ; 3°. additionis in diem quibus adjungam contractum Mohatra, & retractum gentilitium.

Venditio

Venditio cum pacto de retrovendendo, gallicè, *Contrat à grace, ou avec la faculté de réméré ou de rachat*, tripliciter fieri potest; 1°. in gratiam solius venditoris, cum nempe res aliqua venditur eâ * conditione, ut si venditori placuerit, emptor hanc illi revendere teneatur. (Et hoc quidem pactum multis modis fieri potest: 1°. ita ut possit venditor redimere quodcumque voluerit; 2°. ut non possit ante certum tempus; 3°. ut non possit post certum tempus; 4°. ut possit certâ anni parte, v. g. in fine cujuscumque anni, non autem alio quovis tempore.) 2°. In gratiam solius emptoris, cum venditor tenetur rem suam redimere & recipere, statim ac emptori placuerit; 3°. in favorem utriusque, cum contrahentes inter se conveniunt, ut quoties emptor reddiderit venditori rem emptam, reddatur ei pretium. Quæritur an ii contractus liciti sint; quâ de re fit

CONCLUSIO I. Contractus cum pacto retrovenditionis in favorem solius venditoris, licitus est, si adsint conditiones necessariæ.

Prob. 1°. Licitus est ille contractus qui approbatur in Scripturâ, nec prohibetur Jure vel civili, vel canonico: Atqui talis est contractus cum pacto retrovenditionis, de quo loquimur: 1°. enim approbatur, imò & quasi præcipitur cap. 25. Levit. v. 24. *Cuncta regio possessionis vestra sub redemptionis conditione vendetur*; & v. 29. *Qui vendiderit domum intra urbis muros, habebit licentiam redimendi donec unus impleatur annus*. Verum quidem est quòd juxta Moïsis legem fructus interim ex possessione percepti

* Conditiô hæc his plenè exprimitur verbis in Galliâ: *Et toutesfois a été convenu que le vendeur, ses heirs & ayants cause pourront, si bon leur semble, retirer ledit héritage dans tel temps, en remboursant le prix qui a été touché par ledit vendeur, les frais & loyaux coûts*. Elapso tempore quo partes convenerant, opus est sententiâ Judicis quâ venditor suo redimendi jure privetur: alioqui enim servabit idem jus per annos 30. nisi agatur de contractu matrimon. al. *Vide Ferrière, v. Réméré.*

in pretii partem computari deberent ; at id ex rei naturâ necessarium non est , ut mox patebit ; 2°. is venditionis modus nedum Jure civili reprobetur , imò ab eo auctoritatem habet , ut patet ex L. 2. Cod. *De pætiis inter emptorem & vendit. &c.* 3°. Eadem venditio satis evidenter approbatur in Jure canonico : ibi enim approbantur census redimibiles , de quibus infra : Atqui ii census semper annexum habent pactum redimendi in gratiam venditoris ; Ergo à fortiori idem pactum in aliarum rerum venditione fieri poterit.

Prob. 2°. Dominus rei ità est illius arbiter , ut possit emptori imponere omne onus quod voluerit , modò & in pretio juxta ejusdem oneris gravitatem descendat , & nihil faciat contra leges ; Ergo sicut posset domum vendere eâ lege ut emptor eam nunquam alienare posset , sic & eam vendere potest hoc pacto , ut emptor eam non semper retineat , sed vel sibi , vel aliis retrovendat certo tempore.

Obj. Usurarius est communis sententiâ contractus pignoratitius , per quem homo qui pecuniam mutuo dat alteri , recipit in pignus fundum fructiferum , & fructus perceptos non computat in partem sortis : Atqui contractus venditionis cum pacto retrovenditionis similis est contractui pignoratitio ; in hoc enim sicut & in illo emptor accipit fructus rei emptæ , & nihilominus totam sortem seu omne quod dedit pretium recipit ; Ergo.

R. neg. min. In contractu enim pignoratitio est mutuum saltèm virtuale , adeòque & usura , statim ac aliquid , fructus nempe , accipitur supra sortem : at in contractu cum facultate *redimendi* , nihil est quod mutuum sapiat. Nam 1°. ubi est mutuum , potest mutuans post certum tempus sortem suam reperere , invito etiam mutuuario ; sed ubi est solum pactum retrovenditionis , emptor pretium recuperare non potest si venditor nolit ; 2°. in mutuo tenetur mutuarius sortem reddere , etiamsi pignus quod mutuanti dedit , perierit , modò perierit sine istius culpâ : Atqui

in casu contractûs sub retrovenditionis pacto facti, res empta emptori perit, nec tenetur venditor pretium reddere, nisi res quam vendidit reddatur sibi.

Dixi in Conclusionem, si adsint conditiones necessariae. Eæ verò sunt, 1^o. ut contrahentes veram habeant intentionem emendi & vendendi; si enim malint mutuum exercere, quàm vendere & emere, non carent usurâ; 2^o. ut hæreditatis venditæ dominium pertineat ad emptorem qui fructus percipiat ut suos, & subeat rei periculum, prout res unaquæque domino perit; 3^o. ut servetur identitas rei venditæ, ut si vendatur vacua, vacua revendatur; si cum fructibus, cum fructibus redimatur; 4^o. ut non vendatur pretio nimis vili, quod reprobatur in jure. Debet tamen res cum pacto retrovenditionis vendita minùs vendi quàm valeat secundum se, quia gravamen quo rem non possides incommutabiliter, sed aliquando eam revendere cogeris, debet pretium ejus minuere, ad arbitrium viri prudentis, ita ut habeatur præsertim ratio termini ad rem retrovendendam præfixi; 5^o. nec addi debet pactum quod res minoris revendatur, cum possit plurius valere cum revendetur, quàm cum empta est. Imò res hæc generatim plurius revendi debet, quàm empta fuerit; quia emptori datur cum gravamine; cum autem revenditur ab emptore, tanti valet quanti secundum se æstimatur, quia tunc nullo gravata onere revenditur.

CONCLUSIO II. Contractus venditionis cum pacto redimendi in favorem solius emptoris, in praxi tutus non est; sed procul amandari debet.

Prob. Contractus ille sic fit: Petrus emit à me vineam vel pratum mille aureis, quos dat cum pacto ut cum ipse voluerit, ego hæc redimere tenear; colligit ipse fructus vineæ vel prati; & postea vult ut ea quæ vendidi mille auris redimam: Atqui hic contrahendi modus usuram sapit. Quid enim est hoc aliud, quàm mihi mille aureos mutuo dare, & fructus vineæ meæ instar lucri supra sortem percipere?

Nec dicas in hoc contractu veram esse emptio-
nem, ut ex eo patet quod si res pereat, emptori
pereat; unde is pretium suum recuperare non poterit
in casu quo res actu & de facto periisset.

Nam 1°. hæc probant fieri quidem posse ut in ri-
gore & metaphysicè hujusmodi contractus usuram
non includat: sed non probant eum non esse periculi
plenum; 2°. quale subit periculum qui pratum emit,
aut alia id genus; 3°. qui hujusmodi contractum
omninò non condemnant, varias requirunt conditio-
nes quæ ferè nunquam apponuntur ab omnibus luci
avidis: ut, v. g. fructus percepti in partem pretii
computentur, aut saltèm ut emptor majori pretio
rem emat, propter onus ab ipso impositum vendi-
tori rei redimendæ; eamque venditor redimat pretio
minori, utpotè qui eam redimendo, nullum emptori
onus imponat.

Ex his colliges, contractum cum pacto retro-
venditionis in favorem utriusque, licèt minùs ha-
beat periculi, satis tamen habere mali, ut permitti
non debeat, præsertim cùm facilius sit emptori
rem reddere perceptis ejusdem fructibus, quàm
venditori reddere pecuniam: solent enim qui bona
sua sic vendunt, vel vendere simulant, in magnis
angustiis esse.

Ut explicetur an legitima sit venditio, cum aliis
pactis facta,

Quæres 1°. an licitum sit pactum *legis commissoriae*.

Not. pactum illud fit cùm quis eâ lege vendit,
ut nisi emptor intra certum tempus pretium solvat,
res sit inempta, & contractus irritus, nisi tamen
venditor in cujus solius arbitrio est legem commis-
soriam exercere, ei renunciare malit, & contractui
stare. Est & alia pacti legis commissoriæ acceptio,
de quâ infra cap. 3. art. 4. sect. 2.

R. Pactum illud licitum esse, 1°. quia approba-
tur in Jure civili; 2°. quia nemini facit injuriam.

Quæres 2°. quid sit venditio cum pacto *addictio-
nis in diem*.

R. eam esse quâ aliquid venditur eâ conditione ut si alius intra tempus definitum meliorem offerat conditionem, sive aliquid addendo pretio, sive solvendo loco & tempore opportuniore, sive aliter, res maneat inempta. Et hæc venditio iisdem de causis justa est & licita, propter quas licitam esse diximus venditionem cum pacto legis commissoriæ; modò absit fraus & dolus, putà si venditor quem pœnitet contractûs, fictum emptorem induceret, qui majus pretium offerre simularet.

Sed ad quem dissoluto contractû pertinebunt fructus medio tempore percepti?

R. Quæstionem hanc pendere ex modo quo venditio celebrata fuit: si enim venditor usus sit verbis directis, disertè exprimentibus contractum ipso facto nullum fore, ac si venditio celebrata non esset; tunc fructus intermedio tempore percepti ad venditorem pertinere debent, prout ad eum pertinerent, si venditio nunquam celebrata fuisset. Ratio est, quia venditio hæc non fuit absoluta, sed sub conditione si pretium solveretur, aut meliorem conditionem alius non offerret: unde contractus remansit in suspenso, & sic fructus domini esse debent pro illo tempore quo conditio perfecta non fuit. Si verò venditor usus sit verbis obliquis & indirectis, quibus exprimeret contractum rescinditurum esse in posterum, vel rem redituram esse ad venditorem; tunc fructus medii temporis ad emptorem pertinent, quia tunc contractus absolutus fuit, & solum dissolvitur ex tempore quo conditio melior offertur, vel pretium non solvitur. Cautè tamen monet Lessius, in his non tam inspiciendam esse formam verborum, quæ sæpè ambigua est, quàm mentem contrahentium, quando res in foro conscientiæ agitur.

Quæres 3°. quid sit contractus quem Hispani vocant *Mohatra* vel *Borata*; & an sit licitus.

R. 1°. Contractus *Mohatra*, is est quo homo pecuniâ indigens, emit *creditò* à mercatore merces pretio majori, easque statim ipsi vendit viliori pretio;

* La fa-
çon.

& hoc præcipuè invenitur in artificibus, qui vasa aurea vel argentea vendunt rigorofo pretio habitâ ratione operum & * artificii, & ea statim emunt non habitâ ratione operis; unde vas quod centum valet ratione materiæ & operis, centum vendunt *credidi*, & postea numeratâ pecuniâ emunt 80. non considerando nisi pondus auri & argenti.

R. 2°. contractum hunc, si fiat ex pacto, illicitum esse: unde peccat contra justitiam, qui summo vel medio pretio merces vendit cum pacto ut sibi revendantur pretio infimo & numeratâ pecuniâ.

Prob. 1°. quia Innocentius. XI. hanc damnavit propositionem, *Contractus Mohatra licitus est, etiam respectu ejusdem personæ, cum contractu retrovenditionis præviè inito cum intentione lucri.*

Prob. 2°. quia contractus Mohatra mutuum usurarium continet. Ibi est enim mutuum usurarium, ubi quis virtualiter dat mutuo octoginta, ut accipiat centum: Atqui sic se res habet in præsentî contractu, ut patet ex casu aurificum quem statim revulimus; Ergo.

An autem contractus ille secluso omni pacto & scandalo licitus sit, controvertitur. Negat S. Antoninus; affirmant alii communiter. Si enim rem quam summo pretio emi, possim statim alii vendere pretio infimo, cur eandem non possim eodem pretio vendere ei à quo ipsam emi, cum hanc ipse bonâ fide vendidit, & nec explicitè, nec virtualiter exigit à me ut eam ipsi retrovenderem? Certè fatentur omnes eadem vasa quæ mercator pluris vendidit, posse in aliâ occasione ab eodem minori pretio redimi, quia secundum communem æstimationem vasa argentea non tanti valent in manibus privati hominis, quanti in manibus aurificis.

Quæres 2°. quid sit retractus gentilitius, & an licitus.

R. esse jus concessum proximo venditoris consanguineo intra certum tempus rescindendi contractum venditionis, & ad se revocandi rem im-

mobilem, idem reddendo pretium quo res illa ab extraneo vel à remotiore consanguineo empta fuerat. Porro retractum hunc, licet vi ejus res immobilis eodem debeat pretio retrovendi quo empta est, omnino licitum esse, hinc patet quòd multarum nationum moribus, Principum & Legum autoritate, populorum qui sub eo pacto vendunt & emunt consensu, & aliquali res avitas in familiis conservandi necessitate introductus sit. Definitionem ejus explicabimus per partes, ut varios qui ad hanc materiam pertinent casus resolvere facilius possint juniores Confessarii.

Dicitur 1^o. *jus* : ac proinde peccat contra justitiam, qui fraude & dolo, v. g. simulando se pluris emisse, impedit nè venditoris consanguineus rem à proximo suo parente venditam retrahat.

Dicitur 2^o. *jus concessum proximo parenti* : hinc generatim loquendo, peccant contra justitiam, 1^o. qui rem retractam reddere nolunt parenti viciniore qui jure suo uti vult Sed hic videndæ locorum Consuetudines : quædam enim, ut consuetudo Parisiensis & aliæ non paucæ, propinquiore qui lentior est in retrahendo præferunt diligentiore : quædam vero propinquiorem præferri decernunt : si plures in eodem gradu positi jus suum exercere velint, præferatur diligentior ; 2^o. qui rem retrahunt vel in favorem amici, vel ut majori pretio vendant. Alia est conditio domini feudalis : is enim jus suum retractus *feudalis* seu *consualis* potest alteri cedere, vendere & omni modo transferre. Quod docet Cabbassutius, jus retractus feudalis excludere, ipsos quoque agnatos emere aut retrahere volentes, falsum est in Galliis, ut docent Jusconsulti * nostri.

Retrait
féodal.

* Le retrait conventionnel (qui produit l'action de réméré) est préféré au lignager, & le lignager est préféré au féodal. *Ferrere*, v. Retrait. Le retrait lignager est tellement préférable au retrait féodal, qu'un parent de la ligne peut exercer le retrait lignager contre le Seigneur qui a réméré, par retrait féodal, un héf qui étoit propre... Le retrait n'est

Dicitur 3°. *intra certum tempus* ; elapso enim anno & die tollitur facultas retractus : is verò annus currit contra majores & minores, absentes & præsentes, absque ullâ spe restitutionis. Retractus feudalis intra 40. dies exerceri debet juxta Consuetudinem Parisiensem.

Dicitur 4°. *rem immobilem* : quia mobilia etiam pretiosa, census consignativi (secus de præditiis, *rentes foncieres*) officia & ususfructus retrahi non possunt.

Quæres an non possit pauper consanguineus rem retrahere, ut eam majori pretio revendat, seque ab inopiâ liberet. R. non posse, quia jus retractus non est licitum, nisi in casu per leges expresso : porro leges non permittunt retractum, nisi ut bona à majoribus relicta, in familiis perseverent, non autem ut consanguinei ab inopiâ se relevent. Quapropter qui retrahit, sinceram habere debet voluntatem boni quod retrahit conservandi, eo fermè modo quo qui Beneficii possessionem init, debet velle illud servare; licet fieri possit ut aliquà in posterum superveniente causâ ab eo recedat.

SECTIONO SECUNDA.

De negotiatione.

Negotiatio propriè dicta, est actus quo quis rem aliquam comparat eo animo ut integram & non mutatam vendendo lucretur : unde differt ab artificio, quo quis emit v. g. ferrum ut inde clavos conficiat, & vendat carius. Quæritur an negotiatio per se licita sit.

CONCLUSIO. Negotiatio per se nec mala est, nec prohibita.

point comme une seconde vente, & le retrayant ne doit point de droits Seigneuriaux de son chef, si ce n'est qu'il retire sur le Seigneur même qui avoit acquis ou retenu par puissance de fief. *Argou, Liv. 3. chap. 8. pag. 214. & 216. Livonieres, Liv. 5 chap. 5. n. 19.*

CAP. I. De Venditione & Emptione. 273

Prob. 1^o. ex S. Augustino in Psalm. 70. *Negotiatio, hominem non facit malum, sed iniquitas & mendacium.*

Prob. 2^o. quia negotiatio ex omni parte bona esse potest; etiam ratione finis, de quo major est difficultas; potest enim quis lucrum labori suo respondens intendere, tum ut familiam suam sustentet, tum ut patriam juvet rebus necessariis, cum non omnis ferat omnia tellus.

Obj. Cap. 11. dist. 88. sic habet: *Nullus Christianus debet esse mercator, aut si voluerit esse, proiciatur de Ecclesiâ.*

R. 1^o. cum Sylvio in q. 77. art. 4. verba illa de sumpta esse non ex Chrysostomo, sed ex Opere imperfecto in Matthæum, *quod non pauca habet fide aliena.*

R. 2^o. dist. Mercator vix aut nunquam, id est difficile potest Deo placere, C non potest absolute, N. Itaque non potest negotiator placere Deo; quia sæpius in lucro finem ultimum constituit, aut utitur mendacio & perjurio, ut dicitur cit. cap. 11. unde fatendum negotiationem adeo plerisque hominibus esse periculosam, ut ejus exercitium nemini facile persuadendum sit; quò facit id Eccli. 16. *Dua species difficiles & periculosa mihi apparuerunt; difficile exiit negotians à negligentia, salutis nempe, ut intelligunt Doctores, & efficacius probat experientia; & non justificabitur caupo, sive venditor, à peccatis labiorum.* Quia tamen peccata hæc cum Dei gratiâ vitari absolute possunt, merito dicimus aliquando licitum esse negotiari.

Quæres quibus in casibus negotiatio sit illicita.

R. Negotiationem posse illicitam fieri; 1^a. ratione finis, ut si fiat propter solum lucrum, & tunc est peccatum saltè veniale; si verò ita fiat ut in lucro constituatur finis ultimus, tunc erit, ut loquitur Sylvius, execrabile vitium, etiam absque aliâ quavis injustitiâ exerceatur. Censetur verò mercator ultimum finem suum in lucro reponere, quando

plus lucrum diligit quàm Dèum, paratus ſcilicet Dei & Eccleſiæ præcepta potius transgredi, quàm lucri acquirendi occasionem prætermittere; 2°. ratione materiæ, ut ſi vendatur res non vendibilis, ut chriſma; vel res quæ licèt ex ſe vendi poſſit, prohibetur tamen vendi juſtâ lege, putà ſi vendantur Infidelibus arma, ferrum, aut vaſa ſacra integra: ſecus ſi hæc fracta ſint, quia tunc ſanctitatem amiſerunt; 3°. ratione temporis: unde peccant qui diebus feſtis vendunt; qui tempore Quadrageſimæ carnes diſtribuunt, ſive Catholicis, ſive Hæreticis qui non ægrotant; ii enim Eccleſiæ legibus ratione Baptiſmatis ſubditi ſunt; 4°. ratione loci, ut ſi venditio fiat in cœmeterio, vel locis divino cultui mancipatis. Eſt quidem alicubi conſuetudo, quod cerei & Sanctorum imagines in templo vendantur; ſed abuſivè, niſi rationabilis excuſet neceſſitas; 5°. negotiatio illicita eſt, aliquando ratione perſonæ: ſic in Galliâ prohibitum eſt nè viri nobilis, aut Juſtitie Officiarii mercaturam exerceant * minutatim; ſic etiam Clericis negotiari non licet, de quo alibi.

* En dé-
tail.

SECTIONO TERTIA.

De venditione factâ creditò, vel anticipatâ ſolutione; itèm de Emptione chirographorum.

¶ Riplex hic difficultas diſcutienda. Prima, poſſintne res carius vendi creditò, ſeu ob dilatam ſolutionem, quàm præſente pecuniâ. Secunda, poſſintne vilius emi anticipatâ ſolutione, ſeu cùm prius ſolvitur pretium quàm tradantur merces. Tertia, liceatne chirographa minoris emere quàm continerent. Sit

CONCLUSIO I. Non licet creditò vendere ſuprà latitudinem pretii naturalis aut legalis; ità Theologi omnes cum S. Thomâ, 2. 2. q. 78. a. 2. ad 7.

Prob. Illud licitum non eſt, quod mera eſt uſura: Atqui carius vendere ob conceſſam ſolutionis dilationem, mera eſt uſura; idem enim eſt ac pecuniam

ex quâ solvendum erat pretium mutuam dare emptori, & pro eâ majorem accipere pecuniæ summam.

Dixi *suprà latitudinem pretii* : quia fatentur omnes eum qui creditò vendit, vendere posse summo pretio ; sicut qui anticipatâ solutione emit, infimo pretio emere potest, quia hæc pretia in se ipsis justa sunt.

Fatentur etiam omnes licitum esse carius vendere creditò, 1^o. ratione lucri cessantis aut damni emergentis : sed debet venditor emptorem monere se ob illud lucri cessantis incommodum pluris ei vendere quàm res mereatur, ut meliorem, si possit, alibi fortunam quærat. Addit Bannez attentè observandum esse à Confessariis, an non fictus sit ille lucri cessantis titulus, ut esse solet, sive quia mercatores tantam habent pecuniæ copiam ; ut eam totam in negotiationibus impensuri non sint ; sive quia tot merces habent, ut partim eas oporteat vendere numeratâ pecuniâ, partim creditò : unde dum creditò vendunt & rigoroso pretio, tam lucrantur, quia multas merces distrahunt, quàm lucrarentur si præfente pecuniâ venderent, quia & minis mercium distraherent, & eas minori vendere pretio cogerentur.

2^o. Cum venditor pretium suum obtinere non poterit sine expensis, quia expensæ faciendæ locum habent damni emergentis : ut si emptor absens esse debeat, aut si non soleat solvere nisi post multa venditoris ad eum itinera, &c.

Quæres an venditor qui credebat se vendere numeratâ pecuniâ, & cui tamen emptor non vult statim solvere, possit eò quòd creditò vendat, majus pretium accipere. R. Vel venditio perfecta est, vel non : si 1. non potest quidquam exigere supra pretium conventum : si 2. potest intra justam latitudinem pretium augere, quia supponitur venditio nondum peracta esse.

CONCLUSIO II. Non licet infra pretium vel legitimum vel naturale emere propter anticipatam solutionem.

276 *Traſtatus de Contractibus. PARS II.*

Prob. quia ut loquitur S. Thomas, *iſta anticipatio ſolutionis pecuniæ habet rationem mutui ab emptore dati, cujus quoddam pretium eſt quod diminuitur de juſto pretio rei emptæ; Ergo.*

Quæres an ſumi debeat pretium à tempore quo res traditur, an ab eo quo venditur.

R. ſumendum eſſe à tempore quo res traditur. Ratio eſt, quia res aliquot poſt venditionem menſibus tradendæ, non emuntur prout ſunt actu cùm venditio fit, ſed prout erunt cùm tradentur: Ergo ut juſtum fit pretium, debet conſtitui ſecundùm æſtimationem quam habebunt eo tempore quo tradentur; Ergo iterùm, ſi quid de eo pretio detrahatur, detrahatur ob anticipatam ſolutionem, quod eſt uſurarium.

Favet admodum caput finale *De uſuris*, in quo tria notant Theologi: 1°. in dubio an merces tempore traditionis *plus vel minus* valituræ ſint, poſſunt vendi juxta pretium quod habent tempore contractûs & ſolutionis anticipatæ; quia in hoc caſu æqualis eſt ſors vendentis & ementis; 2°. ſi vendens ſtatuertit merces ſervare uſque ad tempus quo pluriſ verifimiliter vendentur, idque declaraverit emptori, poteſt abſque injuſtitiâ propter lucrum ceſſans eo pretio merces vendere; quo vendendæ erant eo tempore ad quod illa ſervaturus eſſet, deductis tamen expenſis quas ad earum conſervationem facturus erat, & computatâ frumenti v. g. & olei diminutione; 3°. ſi certum ſit è contrario merces pluriſ valituras tempore traditionis, injuſtus & uſurarius cenſeri debet, qui ob anticipatam ſolutionem eas viliori pretio emit.

Quod ſpectat ad tertiam difficultatem de chirographis, an minori pretio emi poſſint; ſenſus quæſtionis eſt, an ſi Petrus dederit mihi chirographum quo obligatur ad ſolvendum mihi 100. nummos poſt ſex meſes, poſſit quis factâ mihi in præſenti ſolutione, hocce chirographum 90. tantum nummis emere. Huic quæſtioni alia conjungitur, an liceat

annuum censum ex contractu consignativo emere minori pretio quàm creatus sit. Quam quæstionem Galli autores his verbis proponere solent : *Est-il permis d'acheter un contrat de constitution pour une somme moindre que la somme principale pour laquelle la rente a été créée ; comme d'acheter dix mille livres , une rente de mille livres , dont le prix de la constitution , qu'on appelle le fort principal , est vingt mille livres ?*

R. Vel chirographa quæ emuntur sunt liquida , certa , facilis solutionis ; vel sunt litigiosa , solutionis incertæ , & quæ non sine difficultate & molestiis exigi possint. Si primum , non licet hæc minoris emere quàm contineant. Ratio fundamentalis sic proponi potest : Iniquus est contractus in quo non servatur æqualitas pretii cum re emprâ : Atqui in contractu quo chirographa certa & facilia emuntur minoris quàm contineant , non servatur æqualitas pretii cum re emprâ. Ut enim tunc non servetur æqualitas pretii cum re emprâ , unum sufficit , nempe ut nummi centum post sex menses solvendi , tanti valeant quàm nummi centum actu præsentis : Atqui secluso lucri cessantis aut damni emergentis periculo , centum nummi post quatuor aut sex menses solvendi , tanti valent quanti nummi centum præsentis ; quandoquidem valor eorum ob solam solutionis dilationem minui non potest ; alioqui licita esset usura , quæ ob solutionis dilationem aliquid accipit supra fortem ; Ergo.

Et verò qui chirographum centum nummorum post sex menses solvendum emit nummis 90 præsentibus , idem facit ac si nummos 90 actu muruo daret , eâ conditione ut post sex menses centum reciperet : Atqui hoc mera est usura.

Obj. ex Reg. 204. ff. *Minus est habere actionem quàm rem* : Atqui cum emitur chirographum , non emitur pecunia , sed actio ad illam.

R. dist. ant. Minus est habere actionem , si res ad quam datur actio obtineri non possit sine periculo ,

labore & expenſis , C. ſi ſine his difficultatibus res
obtinenda ſit , ut ſæpè fieri poteſt , N.

Ex his principiis colligit Habert , non licere con-
tractum cenſûs conſignativi minori emere pretio.
quàm quo creatus eſt. Etverò extat apud Pontas ,
v. *Achat* , caſ. 15. reſolutio anno 1673. à multis
Sorbonæ Doctõribus emiſſa , quâ uſuraria declara-
tur emptio cenſûs conſignativi minori pretio facta ,
quàm idem cenſus valeat ſecundum ſe , & ratione
principalis. Huic ſententiæ ut tutiori & probabiliori
regulariter adhærendum eſt.

Quod ſi chirographi aut cenſûs ſolutio difficilis
ſit & incerta , fatentur omnes licitum eſſe hæc mi-
nori pretio emere : ſicut enim quod tantum eſt in
ſpe , minoris valet quàm quod eſt in actu ; ita quod
dubium eſt , minoris æſtimatur quàm quod eſt cer-
tum. Non poteſt tamen cenſus redimi à vendente ,
niſi eo quo conſtitutus eſt pretio.

Sed quid ſi debitum in ſe arduum & difficile ,
poſſit facile & abſque expenſis recuperari ab emp-
tore , eine licebit emere pretio viliori ?

R. affirmat. tum quia valor rei non ſumitur ex
utilitate privatâ ementis , ſed ex communi homi-
num æſtimatione , quæ proſectò dubium chirogra-
phum longè minori loco haberet quàm certum , ſi
uterque venalis exponeretur : tum quia major utili-
tas quæ tunc emptori accreſcit , non ex ipſâ re
proficiſcitur , ſed tota oritur ex indiſtriâ vel fortunâ
emptoris ; Ergo utilitas hæc proprium eſt emptoris
bonum ; quod ei proinde vendi non poteſt ab eo
qui chirographum vendit ; venderetur autem ſi ma-
jus ab eo quàm à ceteris omnibus pretium exigeret.
Etverò merces magno pretio vendi poſſunt ab eo
relative ad quem eadem merces non jam tanti ſunt
pretii , eò quod noverit magnam propediem ear-
undem copiam in eum ubi vendit locum adven-
turam eſſe ; Ergo à pari.

SECTIO QUARTA.

De Venditione per proxenetas, & eâ quæ fit acceptâ arrhâ.

Not. 1°. Per proxenetas seu factores ii intelliguntur, quibus aliquid committitur vendendum aut emendum nomine communitalis.

Not. 2°. Certum est proxenetas qui rem supra justum pretium vendunt, teneri ad restituendum excessum, non domino, sed emptori, cum huic, non illi injustitiam fecerint.

Not. 3°. quod si rem vendendam industriâ suâ melioraverint, ideòque majori vendiderint pretio, possint aliquid sumere quod industriæ suæ respondeat. Idem dicendum si ad rem majori pretio vendendam extraordinariè usi sint diligentia, & qualis nec debetur domino, nec ab eo exigì solet: ut si factori commissa sit res Parisiis vendenda, & is non nisi viginti in ejus pretium reperiens, eam aliq. transtulerit ubi triginta intra justì pretii latitudinem vendita fuit.

Not. 4°. certum adhuc esse, quod si expressè vel tacitè cum domino convenerit proxeneta, ut retineat id in quo excedet pretium sibi præfixum, possit illud servare. *Expressa* est conventio, si dicat dominus: Tanti rem vende; quod ultra erit, tuum esto: *tacita* verò, si dominus ei qui nec famulus suus est, nec ità amicus ut operam ejus gratuitam fore meritò præsumat, si, inquam, ei dominus venditionem committit, nihil ei assignando stipendii pro labore & industriâ; meritò enim præsumitur in stipendium assignare quod ultra præfixum pretium invenerit, nisi diligentiam excedat & laborem. Cavendum tamen nè occultæ compensationi janua temerè aperiatur. His præmissis casibus,

Queritur 1°. an proxeneta qui vendit supra vel emit infra constitutum sibi pretium, possit id quod *supra vel infra est, sibi retinere.* R. neg. quia nullo

ex titulo tale incrementum aſſumere ſibi poteſt. Non ratione rei quæ ſua non eſt, non ratione laboris, quia ſtipendium pro eo recipit, ſeu particulariter ſeu generaliter ſi ſit famulus qui quotannis certâ mercede donatur; non etiam ſi ſe ſpontè obtulerit, ut tanquam amicus aliquid emeret aut venderet; non denique quia dominus ei pretium hoc expreſſè aut tacitè aſſignaverit; quod hic non ſupponimus; Ergo.

Quæritur 2°. an ſi rei dominus dixerit proxenetæ, Vende librum hunc libris gallicis decem aut novem quæ ſunt pretium medium & infimum, poſſit proxeneta rem pretio illo ſibi emere, & ſic factam ſuam aliis ſummo pretio revendere, incrementum ſibi ſervando. R. id licitum eſſe, utpotè quod nullum afferat damnum, ſeu domino cui datur pretium quod ipſe præfixit, ſeu aliis quibus venditur in ſummo pretio, quia ſummo pretio vendere licet cùm ſit intra latitudinem juſti.

Ad hanc tamen commercii ſpeciem neceſſe eſt, ut proxeneta rei ſic emptæ periculum in ſe ſuſcipiat, & ſtatuat taxatum à domino pretium ſolvere, etiamſi contingat ut res tanti vendere non poſſit, quanti ipſemet emit. Et hæc conditio tam neceſſaria eſt, quàm rara in praxi.

Hinc colliges, nonniſi cautè, & vix unquam permittendum eſſe ut factores, architriclini, &c. aliquid à mercatoribus apud quos emunt accipiant; quia quod iis cedit, à domino pro quo ſit emptio ſolvi ſolet.

Si tamen factores & alii, jam completo contractu aliquid accipiant à mercatoribus qui hâc gratitudine eos ad officinas ſuas pertrahere nituntur, id reprehendi non poteſt; imò nec eſſent culpandi, ſi quid ante perfectum contractum acciperent, modò aliundè eorum pro quibus emunt negotium fideliter peragant, quod quia vix unquam evenit in praxi, vix unquam tolerandum eſt. Utique conſtat venditores pleroſque mentiri cùm dicunt factoribus, ſe in eo;

rum duntaxat gratiam diminuere pretium mercis ; quandoquidem sæpius sic affectus est mercator , ut alteri quilibet eodem venderet pretio , quo sartori vendit. Quapropter hæc multum pendent à circumstantiis : Atqui hic satius est stringi quàm laxari habenas.

Ex his solvi potest casus magni momenti nobis non ità pridem propositus in hunc modum. Michaël pinguem à Rege consecutus Abbatiam , ejusdem locandæ curam committit Joanni rerum suarum præposito. Invisit Andræas Joannem , eique decem libellarum millia promittit , eâ conditione ut se ceteris conductoribus , qui quantumcumque volent pretium spondebunt , præponere dignetur. Annuit Joannes , & postquam increvit licitatio , quousque increfcere potuit , Abbatiam locat Andrææ , qui in animi bene memoris signum , pactam pecuniam , (Gallicè *pot de vin*) tradit Joanni. Quæsitum est an Joannes summam hanc sibi posset asservare.

Negavimus , 1°. quia licèt non ignorent domini præpositos rerum suarum solitos esse in hisce occasionibus aliquid accipere pretii , adeòque in id consentire censeantur , haud tamen censentur consentire in lucrum immensum quale illud est de quo agitur in casu proposito , præsertim cùm hæc lucris species non famulis , sed dominis cedere consueverit ; 2°. & hæc ratio capitalis est , quia reverà jacturam hanc patitur Michaël. Certum enim est Andræam magno tractandæ Abbatiae desiderio captum fuisse , cùm tantam ut aliis præponeretur , summam obtulerit ; Ergo si certus non fuisset , se ob initum cum Joanne pactum , ceteris licitatoribus præferendum esse , eosdem majoris pretii oblatione superasset , & forsitan ab iisdem tandem fuisset superatus , ut quotidie contingit ; Ergo iterùm Joannes in causâ fuit cur Abbatia minori locaretur pretio , ac proinde malè gessit rem heri sui , cui idcirco ad minus restituere debet id quod percepit.

Quod spectat ad arrham , ea describitur , Species

quædam pignoris quod ab emptore venditori datur; five ut offendant ſe venditionem habere pro perfectâ, five ut rei emptæ pretium ſolvere incipiat, ſeu demum in multam, ſi fortè contrahui ſtare nolit. Hinc arrhæ ſuum, prout facta eſt conventio, effectum habent, quia *licet regulariter arrhæ ſint perfectæ emptionis & venditionis argumentum, aliquando ſunt argumentum emptionis & venditionis contrahenda*, ut ex variis quas citat Legibus colligit Ferriere in Inſtit. Lib. 3. tit. 24. tom. 5. Quòd ſi nulla circa arrhas facta ſit conventio, ſequenda eſt legum diſpoſitio. Jure communi *is qui recuſat adimplere contractum, ſi quidem eſt emptor, perdit quod dedit: ſi verò venditor, duplum reſtituere compellitur.*

*Inſtit.
id.*

SECTIONO QUINTA.

De Monopolio.

Monopolium definitur, Conſpiratio quâ pauci aut plures mercatores conveniunt ut vel ſoli, vel certo, quod ipſi præfixerint, pretio mercem aliquam vendant. Imò qui ſecum ſtatueret rem certò quodam pretio vendere, is monopola diceretur. Fatentur omnes licitum eſſe monopolium, ſi fiat autoritate publicâ, putà cùm unus vel pauci à Principe obtinent facultatem ut ipſi ſoli certas merces vendant, quas ab uno vel paucis vendi expedit, five ob utilitatem quam inde capit Reſpublica, five quia ut certæ quædam merces comparentur & expoliantur, tot neceſſarii ſunt ſumptus ut ob damni periculum nemo eos in ſe ſuſcipere vellet, niſi haberet privilegium ut ſolus venderet.

Sed cùm monopolium tripliciter adhuc fieri poſſit; 1°. dum aliqui variis ſtratagematibus efficiunt ut aliæ merces in urbem non introducuntur, ſicque majori pretio ſuas venundent; 2°. dum plures mercatores conveniunt de non vendendis aut emendis mercibus, niſi certo quod ipſi aſſignaverunt pretio: 3°. demum dum unus aut pauci merces omnes aut

maiores earum partem coëmunt, ut eas quo voluerint pretio distrahant; idcirco de iis nobis est differendum. Sit itaque

CONCLUSIO I. Peccant contra iustitiam qui vi vel fraude impediunt nè alii merces suas in civitatem invehant; unde tenentur ad restituendum, tum civibus qui carius emere coacti sunt, ob maiorem mercium inopiam, tum mercatoribus, quos ab introducendis mercibus suis prohibuerunt.

Prob. quia causa sunt injusta damni quod patiuntur tum cives, tum alii mercatores; utrique enim jus habent nè vel sibi mercium abundantia per vim & dolum auferatur, vel mercaturam suam exercere prohibeantur. Hinc patet quàm graviter peccent urbium Præfecti, qui ut carius res suas vendant, alieni frumenti aut vini ingressum prohibent.

Si tamen alienarum mercium adventus causa foret, cur cives aut vicini merces suas legitimo pretio vendere non possent, liceret extraneos mercatores excludere, tum quia postulat commune bonum, ut loci incolæ extraneis preferantur; tum quia Reipublicæ interest ut pecunia sua extra Provinciam non asportetur. Pariter si quis precibus solum efficeret, nè mercium copia in civitatem inveheretur, ut ipse suas commodius venderet, posset nequidem contra caritatem peccare, si nempe iustâ ex causâ lucrum suum intra pretii latitudinem intenderet.

CONCLUSIO II. Peccant contra iustitiam mercatores qui conveniunt de non vendendo nisi supra pretium rigorosum, aut non nisi pretio rigoroso.

Prob. 1. pars, quia nemini supra pretium rigorosum vendere licet. Hinc mercator qui monopolii particeps non esset, vendere tutâ conscientia non posset eo pretio quod alii monopolæ supra rigorosum constituisent. Idem servatâ proportionem dicendum de emptoribus qui conveniunt ut non nisi infra pretium infimum emant. Ratio est, quia pretium illud reipsâ injustum est. Si tamen merces ob monopolium raræ factæ essent, posset is etiam qui mo-

nopolii particeps non eſſet, eas pluris vendere ; quia merces raræ pluris in rei veritate valent quàm communes.

Prob. 2. pars, quia Cives jus habent nè cogantur emere ſummo pretio, aut vendere infimo; hinc juxta Leges forum rerum venalium liberum eſſe debet ad contrahendum intra juſti pretii latitudinem.

Obj. Ante conventionem venditores jus habebant vendendi ſummo pretio merces ſuas, modò tamen intra latitudinem juſti: Atqui jus illud per conventionem inter ſe factam non amittunt; & nihil aliud poſt eam conventionem faciunt, quàm ut merces ſuas ſummo & tamen juſto pretio diſtrahant.

R. neg. min. & dico venditores facto monopolio non ſolum vendere pretio rigoroſo, quod licet, ſed alios cogere ut emant pretio rigoroſo, quod non licet, quia non licet ſuam ementibus libertatem auferre.

Inſtit. 1°. Si quis amico ſuo conſulat ut vendat pretio rigoroſo, non peccat; Ergo nec monopolæ qui idem inter ſe faciunt.

R. neg. conſeq. Monopolæ enim non tantum ſibi invicem conſulunt, ſed etiam inito contractu, imò nonnunquam juramento ſe ad certo pretio vendendum obligant: ex hâc verò ipſorum obligatione, quam ſimplex conſilium non pareret, ſequitur in emptoribus neceſſitas rigoroſo pretio ea quæ ſibi neceſſaria ſunt comparandi; per hoc autem juſtitiâ lædi contendimus.

Inſtit. 2°. Qui violant juſtitiâ tenentur ad reſtituendum: Atqui ii monopolæ ad id non tenentur; tum quia nonniſi juſto pretio vendidère; tum quia quid reſtituere debeant assignari non poteſt.

R. neg. min. & dico eos teneri ad reſtituendum, non propter exceſſum pretii, ſed propter injuſtè ablatam civibus libertatem emendi infra ſummum, aut vendendi ſupra infimum: hæc autem reſtitutio ex prudentis viri arbitrio facienda eſt; attendendo præſertim ſpem majorem aut minorem quam habere

oterant cives emendi viliori pretio, aut vendendi majori. Censent aliqui contractum reduci debere ad pretium medium; & id satis justum videtur, quia sic reponitur æqualitas.

Fatendum tamen excusari emptores qui statuerent infimo solum pretio emere ubi venditores summo tantum pretio vendere statuissent; quia ut clarum clavo pellere, sic monopolium monopolio abigere licet, quò ad æqualitatem deveniatur. Si tamen una pars à monopolio suo desisteret, tenetur & alia desistere à suo.

CONCLUSIO III. Quando unus vel pauci merces omnes congerunt ut eas aucto pretio vendant, peccant contra justitiam, & restituere tenentur.

Prob. quia mercatores de quibus loquimur pretio nimio vendunt; vendunt enim quasi rarum & deficiens id quod reipsa abundat.

Et certè frumentum in horreo unius hominis iniurè collectum, non pluris valet quàm si apud multos esset divisum: Atqui tamen non venditur ab uno uti venderetur à pluribus: Ergo.

CONCLUSIO IV. Qui merces suas supprimunt ut inde earum pretium augeatur, peccant contra iustitiam.

Prob. qui causa sunt cur rebus non raris premium imponatur ac si raræ forent; adeoque ut nimio emanent pretio: Atqui hæc agendi ratio non caritati tantum, sed & justitiæ adversatur.

Neque tamen injustitiæ accusandi sunt qui merces suas in illud servant tempus quo eas cariores fore præsumitur; modò caritatem hâc arte non inducant, quia tunc nulli injuriam inferunt.

Ad monopolium injustum referuntur alia quædam illicita, ut 1º. si artifices inter se conveniant, vel ut suos solum filios aut nepotes artem suam edoceant; non autem extraneos, nisi fortè pretio injusto; vel ut opus ab uno inchoatum ab altero non perficiatur; vel ut operas suas nonnisi certo pretio locent; 2º. si mercatores falsum disseminent rumo-

rem naves v. g. mercibus onustas, submersas esse; vineas vel oliveta gelu decocta, monetæ valorem immutatumiri, &c. ut interim eo quo voluerint pretio vendant aut emant; 3°. si fictos opponant licitatores, qui plus offerant ut alii ascendant in pretio.

CAPUT SECUNDUM.

De Mutuo.

Mutuum aliquando sumitur pro ipsâ re quæ mutuo datur, ut cum dicitur dari vel reddi *mutuum*; aliquando & sæpius pro *contractu* quo ea res alteri datur, atque hæc mutui acceptio præsentis est instituti; mutuum verò sic sumptum definiri potest, Contractus quo res numero, pondere vel mensurâ constans, usuque consumptibilis, transfertur in alterius dominium, cum obligatione aliam ejusdem speciei & bonitatis post temporis lapsum restituendi.

Dicitur 1°. *contractus*, quæ vox tenet locum generis; sic enim mutuum cum aliis contractibus convenit.

Dicitur 2°. *quo res in alterius dominium transfertur*; & sic distinguitur tum ab iis contractibus quibus dominium non transfertur, quales sunt depositum, conductio, locatio, tum ab iis qui non requirunt traditionem rei, quales ii sunt qui utcumque verbis perficiuntur, ut emptio & venditio.

Dicitur 3°. *quo res numero, pondere, vel mensurâ constans*, &c. mutuum enim versatur circa res quarum aliæ in numero dantur, ut pecunia, oves, fructus; aliæ in *pondere*, ut panis, caro, argentum; aliæ in *mensurâ*, ut oleum aliaque liquida vel arida: hinc ut metreta vini, sic ovis una mutuo dari potest. Hinc etiam quia liber, equus & similia non solent tradi ad pondus, numerum, aut mensuram, non reputantur esse hujusce contractûs materia; sed commodati, gallicè: *prêt à usage*.

Dicitur 4^o. *usu consumptibilis*, quia mutuum in iis rebus esse solet quarum usus principalis adjunctam habet rei consumptionem; seu *physicam*, qualis est consumptio rerum quibus ad victum utimur; seu *molealem*, quæ in alienatione aut permutatione consistit, qualis est consumptio pecuniæ quæ licet non peccet physicè, dicitur moraliter consumi, quia ita definit esse alienantis, ac si in rerum naturâ non esset.

Dicitur 5^o. *cum obligatione reddendi aliam ejusdem speciei & bonitatis*. Mutuum quatenus habet annexam obligationem reddendi, differt à certis contractibus gratuitis, v. g. à donatione, in quâ nullum est onus reddendi: quatenus res reddenda debet *alia* esse, differt à commodato, locato & conducto, in quibus res eadem reddi debet; quatenus verò res hæc reddenda, licet alia in individuo, *eadem est speciei*, differt mutuum à permutatione, quæ rebus potissimum diversæ speciei perficitur.

Porro res in eadem specie morali reddi debet; id est, ejusdem esse bonitatis cum re traditâ à mutuante: unde licet vinum nobile & deterius ejusdem speciei physicæ sint, haud tamen per deterioris vini restitutionem mutuarius satisfaceret, si à mutuante generosius vinum accepisset: res enim reddita ejusdem cum acceptâ valoris esse debet, ut servetur æqualitas: ejusdem, inquam, valoris, non extrinseci, qui pro temporum varietate variatur, sed intrinseci. Hinc potest quis satisfacere restituendo in tempore constituto frumenti modium ei quem acceperat non imparem, tametsi frumenti valor multum imminutus sit.

Dicitur 6^o. *post temporis lapsum*: sicque mutuum differt à cambio, in quo datâ re unâ, statim altera redditur, putâ nummus aureus pro argenteo. Ex mutuo exurgit in mutuante obligatio non repetendi statim mutuum, sed tempore præfixo: quod si nullum præfixum fuerit; id ex arbitrio viri boni, vel Judicis decreto determinandum est inspectis naturâ rei, personâ & usu ad quem mutuum acci-

pitur. Qui mutuum statim & sine causâ repetens; grave mutuatario damnum afferret, graviter peccaret contra caritatem, quin & contra iustitiam; quia violaret contractum: cum sit de naturâ contractûs *mutui*, ut res non repetatur nisi post tempus seu determinatum, seu indeterminatum ad quod res illa concessa fuit. Etsi verò mutuans rem mutuo datam non possit pro nutu repetere, eam tamen ad nutum mutuatarii recipere tenetur. Quod si mutuatarius fuerit in morâ culpabili, debet damnum mutuanti exortum compensare.

Ex hac definitione colliges 1^o. quod si Petrus à Paulo 50. nummos mutuatus, statim à furibus expoliatur, damnum mutuatarii est: ipse enim, utpotè dominus, de casu etiam fortuito tenetur; 2^o. quod si Titius Joanni mutuos dederit aureos decem, singulum quemque viginti libellarum, quorum valor creverit ante tempus restitutioni præfixum, non poterit idem Titius nisi ducentas libellas exigere, quia non amplius mutuo dedit; sicut posita aureorum diminutione, eandem nihilominus summam meritò repeteret. Possset tamen eandem monetam exigere, si de hoc pacto quopiam iusto cum mutuatario convenisset: ut 1^o. si mutuans pecuniam suam servaturus erat usque in illud tempus, nec mutuo dare voluerit, nisi cum onere restituendi sibi paris conditionis nummos aureos, pro aureis, &c. 2^o. si de futuro pecuniæ valore & gradu incertus, ad se pertinere vellet & emolumentum augmenti, & diminutionis periculum.

Etsi verò sufficit reddere valorem quem mutui tempore habuit pecunia, non tamen sufficit reddere valorem quem mutui tempore habebant frumentum, vinum, & similia, sed hæc secundum substantiam eâdem reddi debent mensurâ quâ recepta sunt. Ratio est, quia in pecuniâ non consideratur entitas physica, sed valor ab extrinsecâ Principis æstimatione dependens: in frumentis verò ex usu communi attenditur bonitas intrinseca, & physica
rerum

rerum substantia. Quapropter si frumenta & vinum pecuniâ æstimentur, æstimari debent pretio quo tempore solutionis veneunt; hoc enim ex iis pretium compararet mutuans, si hæc restituta sibi in eadem specie vendere vellet.

Nota, quòd si certum aut probabilius esset, rem pluris valituram, quo tempore facienda erit restitutio, non posset mutuans sine iniustitiâ tot v. g. exigere vel nummos, vel modios frumenti, quot dedisset, quia tunc plus reciperet quàm dedisset, si non materialiter, saltem formaliter. Hinc, ut notat Sylvius, usuram committit qui *mutuat frumentum vetus, ut reddatur novum eo tempore quo verisimile est illud pluris valiturum*. Idem à contrario sensu dicendum de mutuuario.

Verissimum tamen est quòd in his mutui & usuræ casibus *conscientia aut excusat, aut accusat*: unde quod uni vacat à culpâ, hoc alius sinè usuræ peccato non facit. Ponderanda igitur est plurimum intentio mutuantis, & dicendum, quòd *quandocumque in mutuo vel ex mutuo intenditur spes lucri, tunc non caret vitio usuræ.... Potest autem excludi spes lucri ab intentione dantis mutuo.... & sic intendens in mutuando excusatur ab omni vitio usuræ*.

Unde colligit Pontas, 1^o. eum qui alteri mutuos dat frumenti modios decem, medio mense Octobri, quo tempore venit quisque modius aëribus triginta, pacisci cum eo posse ut sibi totidem modios reddat exeunte mense Junio, quo tempore communiter venduntur modii singuli 45 aëribus; 2^o. posse aliquem mense Martio vel Aprili certam frumenti mensuram mutuo dare eo pacto, ut eadem mensura cum dimidio sibi reddatur, mense Augusto vel Septembri; si contet, aut probabilissimum sit id quod à mutuuario reddetur, non pluris tunc valiturum quàm valeat id quod à mutuante accepit. Ratio est, quia *aliud est vitare damnum, aliud sperare lucrum... quicumque enim ex mutuo sperat lucrum, peccat usuræ vitio... sed non sic qui ex mutuo*

vitat damnum. Porro qui exigit ut frumentum quod uſque ad menſem Junium ſervaturus erat, ſibi ſolvatur juxta pretium quod eo tempore habet, damnum vitat, lucrum verò non facit.

Varia porro assignantur notæ quibus rectane ſit mutuantis intentio dijudicari poſſit. Prima eſt, ut mutuans *omni tempore paratus ſit rem mutuatam accipere, etiam ante illud tempus determinatum quo res verifiſimiliter debent eſſe cariores.* Hoc modo ſpes lucri, *eſi per accidens intendatur, non tamen per ſe, quia non tollit rationem gratuiti à mutuo.*

2°. Quod attinet ad caſus de frumentis alio tempore quo cariora erunt reſtituendis, debet mutuans velle frumentum ſuum, niſi mutuo dederit, ſervare in illud tempus quo pluris venibit.

3°. Non poteſt exigere ut res quam mutuo dat, v. g. frumentum, ſibi reddatur tempore quo frumentum carius futurum eſt, niſi propter ſolam damni proprii vitationem, putà ne frumento carens, teneatur alibi emere pretio majori; & ſic reportet *damnum de gratiâ mutui factâ proximo.* Ità idem Autor Opuſc. 63.

CAPUT TERTIUM.

De Uſurâ.

Videndum hîc 1°. quid & quotuplex ſit uſura; & quo jure prohibita; 2°. quibus ex titulis aliquid ſupra ſortem accipere licitum ſit; 3°. an vitioſa ſint paſta quædam quæ mutuo addi ſolent, ut paſtum remutuandi; 4°. diſcutiendum quinam ad reſtituendum ratione lucri uſurarii teneantur; 5°. explicandæ ſunt uſurariorum pœnæ; 6°. & id videndum, an liceat mutuũ accipere ſub uſurâ; 7°. paucis agendum eſt de Montibus pietatis.

ARTICULUS PRIMUS.

Quid sit Usura, quotuplex, an vetita.

ra dupliciter sumitur; 1°. pro actu vi cuius aliquid supra sortem recipitur; 2°. pro objecto actus, seu pro lucro quod ex mutuo nascitur. priori sensu definitur, Contractus mutui cum ione reddendi sortem, & aliquid supra sortem vi mutui.

tur 1°. *contractus mutui*: usura enim necessæsupponit mutuum, seu *expressum*, de quo tē convenitur; seu *implicitum*, vel *tacitum*, it quando sub titulo alterius contractus verè tuatio.

itur 2°. *cum obligatione*, civili nempe & stricte expressa sit, siue tacita, de quā paulò postitur 3°. *reddendi... aliquid supra sortem*; quod *essionem ad capitale*, alii *lucrum dicunt*. Hujus lucri nomine intelligitur omnis & sola res æstimabilis; cuius generis sunt non ea solum foro venduntur, sed & quodlibet munus, aut civilis obligatio: hinc usurarius est qui onem habet mutuatarium obligandi ut Benefici sibi conferat; licet enim Beneficii collatio, spiritualis, pretio æstimari nequeat, ipsa conferendi obligatio pretio æstimabilis est: i, *omnis & sola res*: hinc quia amicitia licet æstimetur quàm pecunia, reipsa tamen auroento non æstimatur, usurarius non est qui ex alicujus amicitiam intendit, de quo infra.

itur 4°. *præcisè vi mutui*: nam usurarius non i lucrum aliundè quàm à mutuo percipit etiam: ut cum aliquid supra legitimum pretium tur: unde talis venditor non incurrit pœnas iorum.

Quia verò usuræ patroni notionem ejus invertut aliquid supra sortem absque injustitiâ perosse ostendant, ideò sit.

CONCLUSIO Legitima eſt allata uſuræ definitio.

Prob. Legitima eſt ea definitio, quæ eruitur ex Scripturâ, & ex Patribus, nec aliunde peccat contra Logicæ Regulas : Atqui talis eſt allata uſuræ definitio.

1°. Quidem fundamentum habet in Scripturis, cùm in eis uſura explicetur per exigentiam incrementi fortis, per acceptionem majoris quàm quod datum eſt pretii, ac denique per ſurabundantiâ & exceſſum ſupra rem mutuo datam, ut patet ex Levit. 25. *Si attenuatus fuerit frater tuus.... ne accipias uſuras ab eo ; ecce præceptum ; nec amplius quàm dediſti ; ecce præcepti explicatio. Et ſtatim ibid. Pecuniam tuam non dabis ei ad uſuram, & fructuum ſuperabundantiâ non exiges.* Unde S. Ambroſius, poſt relatum eundem Levitici textum, pergit : *Generaliter hæc ſententia Dei omne fortis excludit augmentum.*

Idem colligitur ex Ezech. cap. 18. *Si genuerit vir filium... ad uſuram dantem & amplius accipientem, nunquid vivet ? non vivet. Et ſtatim : quod ſi genuerit filium qui.... uſuram & ſuperabundantiâ non acceperit, hic non morietur.* Ibi uſuræ conſcius eſt, qui amplius & ſuperabundantiâ accipit : Ergo ex eo loco breviter & nervoſè definiri poteſt uſura, *Acceſſio ad fortem ex mutuo percepta ;* quæ definitio ab eâ quam attulimus reiſpâ non differt.

2°. Prædiſta definitio fundatôr vel potiùs continetur diſertè in Patribus. *Uſura eſt*, ait Tertullianus Lib. 4. contra Marcion. *mutui redundantia. Uſura eſt*, ait Auguſtinus in Pſal. 36. *ſi plus quàm dediſti expetiles accipere. Uſura eſt*, ait Baſilius, in Pſal. 14. *ſi plus quàm fortem acceperis.*

3°. Demùm eadem definitio nullis Logicæ regulis adverſatur : eſt enim brevis, clara, genericæ & differentiâ conſtat ; Ergo.

Hinc apparet quàm vicioſa, quàm verbo Dei contraria ſi hæc uſuræ definitio à politicis quibuſdam conſicta : *Uſura eſt lucrum ex mutuo pauperibus*

aut indigentibus dato, exactum aut speratum. Quali verò Scriptura & Patres usurarium lucrum restrinxerint ad mutuum quod pauperibus datur.

† Usura dividitur à Jurisconsultis in *lucratoriam*, *compensatoriam* & *punitoriam*. Prima est eâ quâ percipitur lucrum ex mutuo. Secunda, quâ exigitur aliquid supra sortem propter compensandum creditoris damnum. Tertiâ, quâ imponitur pœna mutuatario in reddendâ sorte moroso.

Usura *lucratoria*, de quâ solum agimus, dividitur 1^o. in *realem*, & *mentalem*. *Realis* est cum vel apertè lucrum in pactum deducitur, ut si quis dicat, Do tibi centum, eâ lege ut exacto anno reddas centum & quinque; vel saltèm exteriùs insinuatutur mutuum non dari nisi sub spe & voluntate aliquid recipiendi supra sortem, ut si dixerit fœnerator: Nosti morem meum in mutuando, vel, Spero futurum ut hæc pecunia à te non revertatur vacua. *Mentalis* ea est quâ lucrum ex mutuo intenditur, & de facto percipitur, sed absque pacto quocumque exteriore. Hinc patet usuram non dici mentalem, ut pleraque peccata dicuntur mentalia, quia scilicet in solâ mente consummantur; sed sicut simonia, quæ licet exteriùs perficiatur, dicitur mentalis quandiu sit absque pacto.

Dividitur 2^o. in *formalem* seu apertam, & *virtualem* quæ etiam palliata dicitur. *Formalis* ea est quâ ex mutuo formali & simplici percipitur lucrum; *virtualis* verò quæ sub specie alterius contractus exercetur, & in eo quasi imbibitur, ut cum carius vendis præcisè ob dilatam solutionem.

Dividitur 3^o. in *passionalem*, quandiu solum est in pacto, & nondum recipitur; & *exactionalem*, cum recipitur de facto.

Dividitur 4^o. in *usuram sortis*, quâ datur lucrum pro pecuniâ acceptâ; & *usuram usuræ*, quâ pro *interesse* non soluto lucrum datur, quatenus nempe ex usurâ non solutâ novum conficitur capitale quod ad *primum capitale accedit*, & parit etiam interesse.

Dividitur 5^a. ab usuræ patronis, in legitimam quæ modum à Legibus definitum servat, & non legitimam, quæ in justis finibus non sistit. Ut appareat an genuina sit hæc divisio, videndum an usura exerceri aliquando possit. Variæ porrò eâ de re prodierunt opiniones.

Prima Judæorum est & Græcorum schismaticorum, qui usuram quamlibet sive à pauperibus; sive à divitibus exigatur, licitam & utilem societati existimant. Nituntur priores Lege Mosâicâ, posteriores nonnullis Imperatorum Legibus, quæ labente jam Imperio usuram non tam probaverunt, quàm toleraverunt.

Secunda est Pseudo-Reformatorum, qui post exprobratam toties Ecclesiæ Romanæ in doctrinâ laxitatem, usuram alii aliis rationibus ducti comprobant. Dux ac magister erroris incedit Calvinus, qui usuram docet licitam duplici hæc conditione: 1^o. ut à pauperibus non exigatur; 2^o. ut quæ exigitur à divitibus non nimia exigatur, sed modum legibus definitum servet.

Eidem propè systemati stabiliendo allaboraverunt Catholici quidam, quos inter autor libelli *de la pratique des billets*, juxta quem duplex est mutui genus: unum quo res ad consumptionem datur, quod plerumque fit respectu indigentium; alterum quo datur ad negotiationem, ut fieri solet cum mercatoribus, qui ex mutuo res suas amplificant. In primo casu usuram esse fatetur quidquid exigitur ultra sortem; verùm à scœnoris labe excusat quidquid in secundo casu percipitur lucri ultra capitale.

Verùm ceteris hoc in puncto palmam præripiunt Jansenistæ in Bataviam profugi. Hi scilicet variis scriptis, sed eo potissimùm cui titulus, *Défense des contrats de rentes rachetables des deux côtés*, docent imprimis usuram naturali jure non prohiberi; 2^o. eandem lege divinâ vetari quoad pauperes, qui pecuniam usu consumunt, non quoad divites qui

ope commercii aliquid pecuniæ æquivalens acquirunt; 3°. & hanc fuisse Ecclesiæ totius per duodecim secula opinionem, quam duce Scoto, sex circiter abhinc seculis temerè & imperitè oppugnaverunt Scholastici.

Tertia opinio vel potius sententia, est omnium sincerè Catholicorum, quibuscum sit

CONCLUSIO I. Usura jure divino tam novo, quàm veteri prohibita est.

* Prob. ex Deuter. 23. *Non fœnerabis fratri ad usuram, sed alieno: fratri autem tuo quidquid indiget absque usurâ commodabis.* Unde sic: Ut eo loco usura quælibet prohiberi intelligatur, tria sufficiunt: 1°. ut ea generatim erga omnes prohibeatur; 2°. ut non prohibeatur nisi quatenus mala; 3°. ut ex eo quòd erga alienigenas permittatur, nihil possit adversum nos concludi: Atqui hæc tria constant.

Primò usura erga omnes generatim prohibetur. Hæc enim verba, *Fratri tuo commodabis quidquid indiget*, textum hunc ad pauperes restringere non possunt: tum quia competunt cuilibet mutuanti etiam minimè egeno; cum is duntaxat mutuum petat, qui apud se non habet quod petit, adedque eo indiget, etsi nec extremâ, nec gravi necessitate laboret: tum quia eadem verba, *id quod indiget*, neque in textu hebraïco, neque in Versione septuaginta Interpretum, neque in Versione syriacâ, neque demum in ullâ aliâ leguntur: tum denique quia ex hoc loco conclusêre Patres, nullum ex pecuniâ etiam negotiatoribus traditâ posse percipi emolumentum, cuiuscumque tandem sit generis. *Plerique*, inquit S. Ambrosius, post relatum hunc textum, *refugientes præcepta Regis, cum dederint pecuniam negotiatoribus, non in pecuniâ usuras exigunt, sed de mercibus eorum tanquam usurarum emolumenta percipiunt.....* *Fraus ista & circumscriptio Legis est, non custodia; & putas te piè facere, quia à negotiatore velut munus suscipis...* Quodcumque sorti accedit, *usura est; quod velis ei nomen imponas, usura est.*

L. a. d.
Tobia,
cap. 14.

Ubi S. Doctor non legit cum Vulgatâ, *id quo indiget*, & usuram vocat quidquid ultra sortem percipitur; Ergo usuras etiam moderatas Deuteronomio prohiberi putat, etiam cum à negotiatoribus, sive in pecuniâ, sive in aliis rebus postulantur.

Confirm. 1^o. quia Judæi, etsi quæstus cupidissimi, etsi sinè sede, sinè Lege, & palabundi vivunt, ab omni tamen usurâ erga fratres etiam negotiatores abstinere; Ergo cogente evidentiâ textum Deuteronomii eodem ac nos sensu interpretantur; 2^o quia Lex prorsus vetabat nè Judæi usuram à fratribus exigerent: sed inter Judæos multi divites erant negotiatores; Ergo.

Secundò, eodem textu prohibetur usura ut per se mala; allatus enim textus potius ad mentem Patrum, quàm Calvinii, Molinæi, ceterorumque id genus explicari debet: Atqui ex Ambrosio prohibetur ibi usura, ut legis fraus & violatio, ut aliquid non piè factum & reipsâ illicitum; Ergo.

Tertiò denique, licet ibi usura erga alienigenas non vetaretur, nihil inde contra nos concludi posset; ut infra ostendemus, solvendo adversariorum momenta.

† † Prob. 2^o. ex Psalmo 14. ubi sic legere est: *Domine, quis habitabit in tabernaculo tuo? qui pecuniam suam non dedit ad usuram.* Quibus verbis consonat id Ezech. 18. *Si genuerit vir filium abomirationem facientem, ad usuram dantem; numquid vivet? non vivet.* Unde sic cum S. Ambrosio: *David benedictum æstimavit & dignum habitatione cælesti, qui pecuniam non debuit ad usuram: si ergo qui non dedit, benedictus; sine dubio maledictus qui ad usuram dedit.* Concinit Hieronymus in Psalm. 14. his verbis: *David Evangelicum describens virum, & eum qui habitaturus sit in monte sancto Dei... in cunctos generaliter sænus fieri vetavit.* Porro quod generaliter vetitum est homini Christiano, illud sive paulò moderatius fiat, sive non; seu erga pauperes, seu erga divites, prohibitum dici debet.

Ex quo etiam colligere est, factam in veteri Testamento usuræ prohibitionem non ad præcepta judicialia seu politica, sed ad moralia referri debere, cum Ambrosius, & ceteri Patres Lege Mosaicâ & Prophetis utantur, ut probent usuram, quia turpem & injustam, Christianis hominibus esse illicitam.

Prob. 3^o. ex his Christi verbis, Luc. 6. *Mutuum date, nihil inde sperantes; & erit merces vestra multa.* Unde sic: Qui præcipit ut mutuum detur sine ullâ lucri spe, ille usuram prohibet: Atqui Christus in textu citato, verè præcipit ut mutuum detur sine spe lucri. Ea enim verba, præcepti, non autem puri consilii loco haberi debent, in quibus præceptum tota agnovit antiquitas: Atqui in his verbis, *Mutuum date, nihil inde sperantes*, verum præceptum tota agnovit antiquitas. Minor absque eo quod adducatur longa autoritas Patrum catena; satis probabitur è Salmasio non ignobili moderati fœnoris defensore. Sic ille Lib. de usuris, cap. 20. *Hæc Domini verba jugulum usuræ petere, non nemo ex veteribus Patribus & ex recentioribus Theologis existimavit. Tertullianus inter antiquiores, nè alios nominem, &c. Basilius inter Græcos, &c.*

* Negat quidem recens autor libelli cui titulus: *Suite de la défense des contrats*, veteres Patres usuram inter divites prohibuisse, idque Scholasticæ gentis figmentum esse contendit. At in eo se & malæ fidei, & imprudentem esse demonstrat; malæ fidei, qui negare velit, id quod fateri antea coacti sunt doctissimi fœnoris defensores; imprudentem, ut qui non animadvertat tantam in practicâ fœnoris materiâ mutationem à Scholasticis inveni non potuisse. An non enim statim undecumque reclamassent & Clerici, & tot alii qui hætenus usuram erga divites inculpate exerceri posse crediderant? an non novum sibi contra Patrum traditionem jugum imponi conqueſti fuissent? præsertim cum innovatio eo tempore contigisse supponatur, quo tot hominum millia & avaritiæ & ipsi etiam simoniæ studebant. Sanè si

298 *Tractatus de Contractibus. PARS II.*

in ipso Hollandiæ sinu, ubi Janſenianorum intereſt arctis ſaltèm tolerantiae nexibus conjungi, alii alios circa uſuram tam acriter impugnant: quid in reliquo Orbe futurum erat?

† † CONCLUSIO II. Uſura prohibita eſt jure Canonico, Cæſareo & Gallico.

Prob. 1. pars ex Concilio generali Vienneniſi, quod omnium inſtar erit: hæc verò ejus ſunt verba: *Si quis in illum errorem inciſerit ut pertinaciter affirmare præſumat, exercere uſuras non eſſe peccatum; decernimus eum velut hereticum eſſe puniendum.*

* * Idem variis in Conventibus aut Synodis ſanxere Gallicani Præſules: ità imprimis Conventus Melodunenſis an. 1579. Concilium Remenſe an. 1583. Burdigaleſe anni ejusdem, Tolofanum an. 1590. Narbonenſe an. 1606. Hæc ſunt Remenſis Concilii verba: *Quiſquis præter ſortem præcipuam ex mutuo aliquid ampliùs exegerit vel acceperit, cujuſcumque generis illud ſit, modò pecunià eſtimari poſſit, uſurarius eſſe cenſeatur.*

† † Prob. 2. pars, quia etſi Conſtantius Magnus aliique Imperatores non pauci uſuras non abrogaverint, certum tamen eſt eaſdem ab iis nunquam approbatas fuiſſe, ſed majoris mali vitandi gratià toleratas, atque hoc evidenter colligitur ex Novellâ 83. Imperatoris Leonis qui in eo ipſo decreto quo uſuras permittere videtur, agnoſcit eas juri divino adverſari. Nec mirum quòd ità de uſuris ſenſerint Principes Chriſtiani, cum vel ipſi Ethnici uſuræ iniquitatem agnoverint: unde veteres Romani majori odio ſceneratorem quàm furem proſequebantur, & in legibus poſuerunt furem dupli condemnari, ſceneratorem quadrupli oportere. Verba ſunt Marci Catoſis, Lib. de Repub. in præm.

Probari poſſet tertia pars longâ ſerie Edictorum quæ à Principibus Francis prodiere: * pauca quædam referemus. Carolus Magnus in Capitularibus Lib. 1. cap. 15. *Uſura eſt ubi ampliùs requiritur quàm datur, v. g. ſi dederis ſolidum & ampliùs requiſieris.*

Lib. 5. cap. 36. *Usuram non solum Clerici, sed nec Laici Christiani exigere debent: & Lib. 6. cap. 201. Venerandi Canones, & divina prohibet autoritas usuras accipere.* Non acriter minùs in usurarios sive Judæos, sive Christianos exarsit S. Ludovicus suo an. 1254. Edicto. Eisdem prohibuit Philippus IV. Regiâ suâ Constitutione anni 1312. quâ usuras etiam leviores severè coercet; *Voulons & commandons telles usures, même de menue quantité.... être corrigées & punies.* Jam verò leges istas merè pœnales esse, nec obligare in conscientiâ, merum est hominis iniqua dicere edocti commentum; cùm iis prohibeatur usura ut Canonibus, autoritati divinæ, regulisque omnibus contraria, ut ex solâ earum lectione inspicere potest.

† CONCLUSIO III. Usura jure etiam naturali prohibita est; communis est & certa opinio. †

Prob. 1^o. Jus naturale prohibet illud omne quod æqualitatem tollit: Atqui usura æqualitatem tollit. Ibi enim tollitur æqualitas ubi plus exigitur quàm datum fuerit: sed omnis usurarius plus exigit quàm ab eo datum est: *Recompensatur enim secundum æqualitatem*, ait S. Thomas, *si tantum reddatur ei quantum mutuavit*; Ergo cùm recipit centum quos mutuo dedit, recipit id omne quod dedit, ac proinde si recipiat centum viginti, plus recipit quàm dederit, adeoque æqualitatem lædit simul & justitiam. 2. 2. 78. art. ad 5.

* Prob. 2^o. Jure naturali vetitum est nè quis domino rem suam vendat: sed usurarius domino rei rem suam vendit. Vendit enim mutuuario usum ipsius rei mutuo datæ: sed usus ille mutuarii est, sicut & ipsa res mutuo data; ad quem enim pertinet res, ad eum pertinet usus rei, præsertim cùm res non datur nisi propter ipsum; Ergo.

Prob. 3^o. Si possit mutuans, aliquid accipere supra sortem, vel propter fructum quem ex mutuo percipit mutuarius, vel propter dilationem solutionis: Atqui neutrum dici potest. Non primum,

300 *Tractatus de Contractibus. PARS II.*

res enim fructificat domino suo : sed mutuatarius rei dominus est ; Ergo si mutuator fructum accipere velit , exiget fructum rei ad se non pertinentis ; nec minus iniquè aget , quàm si rem alicui carius vendat , eò quòd is ex ipsâ plurimum utilitatis industriâ suâ percepturus sit ; Ergo.

Non secundum : Si enim liceret mutuanti aliquid supra sortem accipere ob dilationem quam concedit , vel quia simpliciter concederetur dilatio , vel quia concederetur talis dilatio : Atqui neutrum dici potest. Non 1. mutuum enim prout à precario differt , hoc essentialiter habet ut statim repeti non possit ; alioqui nullus mutui usus foret. Non 2. quia talis dilatio præcisè & per se æstimabilis non est : tum quia ea est novum quoddam mutuum virtuale , pro quo nihil magis , quàm pro primo mutuo exigì potest ; tum quia vi dilationis præcisè nihil perdit mutuans quod ultra sortem recuperare debeat. Dilatio enim præcisè sumpta seclusa est à damno emergente & lucro cessante ; Ergo vi solius dilationis , quæ ex hypothesi à mutuante citra ullum ejus incommodum conceditur , nihil à mutuatario exigì potest.

Ceteros aliquid supra sortem exigendi titulos qui plus habent difficultatis , discutiam articulo sequenti.

† Obj. 1^o. contra primam Conclusionem : illud non prohibetur jure divino , ut per se malum , quod expresse approbatur in Scripturâ : Atqui usura... Prob. minor. ex Deuter. 23. *Non fœnerabis fratri tuo ad usuram... sed alieno.* Ibidem c. 28. *Fœnerabis gentibus multis , & ipse à nullo fœnus accipies.* Ex Exod. c. 22. *Si pecuniam mutuam dederis populo meo pauperi qui habitat tecum , non urgebis eum quasi exactor , nec usuris opprimes ;* ubi usura non nisi erga pauperes. prohibetur. Denique Christus ipse usuram approbat Matth. 25. ubi de servo pigro conqueritur his verbis : *Oportuit ergo te committere pecuniam meam nummulariis , & veniens ergo recepissem utique quod meum est cum usura.*

R. ad 1. neg. min. Et ut objectos textus sigillatim solvam,

* R. ad 1. è capite 23. Deuter. tripliciter : 1.^o *
nego min. hæc enim verba, *Fœnerabis alieno*, nec præcipiunt, nec permittunt usuram respectu alieni; sed hunc, ut ipse notat Molinæus usuræ defensor, sensum habent : Si quem usuris opprimas, jam non tractas ut fratrem, sed pro extraneo habes ac pro hoste. Ex iis verò sic intellectis, nihil in usuræ patrociniū colligi potest.

R. 2.^o cum S. Thomâ : *Quod ab extraneis usuram acciperent Judæi, non fuit eis concessum tanquam licitum, sed permissum ad majus malum vitandum*, eo fermè modo quo certis in locis toleratur meretricium, quod absit ut à Christianis permissum censeatur. 2. 2. 1
3. c. 1.

Adde quòd ex eo textu, quantumvis rigorosè accipiatur, id unum sequi possit, licitum fore Christianis usuram exercere erga alienigenas, infideles scilicet, Turcas aut idololatræ, non autem erga Christianos, ut nec Judæis erga Judæos fœnerari licitum erat : imò, ut profundè ratiocinatur S. Thomas, neque id erga quemquam licebit Christianis, qui debent *omnem hominem habere quasi proximum & fratrem, præsertim in statu Evangelii ad quod omnes vocantur*; Ergo ex datâ Judæis licentiâ, quæcumque ea fuerit, nihil colligere possunt Christiani. Ibid.

† R. 3.^o dist. Judæis licitum erat usuras exercere, †
Deo jus concedente Judæis in alienigenarum bona, sicut iis aliquando licentiam dedit Egyptios spoliandi, C. secus, N. Solutio est S. Ambrosii, Lib. de Tobîâ, c. 15. *Quis, inquit, erat tunc alienigena, nisi Amalec, nisi Amorrhæus, nisi hostes? ... Ab hoc usuram exige, quem non sit crimen occidere... Ergo ubi jus belli, ibi etiam jus usuræ.*

R. ad 2. è cap. 28. Deuter. fœnus ibi accipi promutuo, non pro usurâ : *Promittitur enim Judæis, ait S. Thomas, abundantia divitiarum ex quâ com-*

tingit quod aliis mutuare poſſint. Sic Eccli. 29. dicitur: *Qui facit miſericordiam, ſœneratur proximo ſuo:* ubi ſœnerari idem eſt ac miſericorditer mutuare.

R. ad 3. negando uſuram in veteri lege erga ſolos pauperes prohiberi; contrarium patet ex ſuprà adductis Scripturæ textibus. Neque vis eorum elidi poteſt ex objecto Exodi textu, aliſve ſimilibus: quia hæc verba, *populo meo pauperi*, non continent reſtrictionem; alioqui & hæc verba, *qui habitat tecum*, reſtrictionem quoque continerent; ità ut Judæi exigere potuiſſent uſuras etiam à fratribus ſuis egenis, modò in eàdem cum ipsis civitate non habitarent, quod ne adverſarii quidem admittunt. Ergo, ait Grotius, hæc verba, *populo meo pauperi*, non reſtringunt legem, ſed exempli cauſa poſita ſunt, quia plerumque contingit ut pauperes magis quàm divites egeant opis alienæ.

R. ad 4. in parabolis ſpectandum eſſe finem, cetera verò non debere urgeri ad vivum. Ecquis enim villicum iniquitatis imitari hinc auſit, quòd de domini ſui bonis amicos ſibi prudenter feciſſe dicitur? Quis fratri in extremis poſito negandam opem credat, quia ad exemplum proponuntur virgines prudentes quæ fatuis oleum negaverunt? Soli igitur inhærendum parabolæ ſcopo, qui is eſt, ait S. Thom. ibid. ut *in bonis à Deo acceptis ſemper proficiamus*; ex quo utique nihil in gratiam uſuræ colligi poteſt.

* * Obj. 2º. contra ſecundam Conclutionem: 1º. uſura multis Digefforum & Codicis textibus approbatur; 2º. eam approbant ipſa Cleri Gallicani comitia quæ an. 1560. 1657. & ſæpius deinceps præceperunt ut quæſtori ſuo ob anticipatam neceſſariæ pecuniæ ſolutionem, decem pro centem ſolverentur.

R. ad 1. uſuras de quibus loquitur Jus Civile, vel non approbatas fuiſſe, ſed majoris mali vitandi gratiâ toleratas, vel id in quo ex hac parte deficiebat Jus civile, correctum fuiſſe Jure Canonico quod uſurariorum fautores Hæreticis annumerat, & uſurarios gravibus ſubjicit pœnis.

R. ad 2. Galliæ Præsules non magis usuræ accusari posse, dum alicui decem pro centum solvunt, quàm usuræ accusari possit, qui pecuniâ indigens adit Judæum, eique aliquid supra capitale solvendum pollicetur, quia non patitur rerum suarum status ut aliter agat. Adde quòd Præsules nostri id quod supra sortem concedunt, per modum compensationis largiantur, quia ingentes quibus egent summæ sine magnis sumptibus coacervari non possunt.

† Obj. 3^o. contra tertiam Conclusionem. Jus naturale permittit ut homo pretium accipiat pro eo quod non tenetur facere: sed plerumque qui dat mutuo, ad id faciendum non tenetur. †

R. neg. maj. Qui enim vendit vinum aut aliquid aliud, facit id ad quod non tenetur; nec tamèn potest aliquid exigere seorsùm à pretio vini & supra ejus valorem; Ergo à pari qui dat mutuo, &c. Ratio est, quòd sicut libera vini venditio, non est æstimabilis seorsùm à vino, quia nec prodest emptori, nec venditori incommodum affert, nisi ratione vini quod venditur; ità gratuita pecuniæ mutuatio non est æstimabilis seorsùm à pecuniâ: unde non potes aliud pro mutuo ipso, aliud pro gratiâ quam facis mutuando pretium exigere; sed dum reddetur tibi id quod dedisti mutuo, sufficienter recompensatus eris, ut loquitur S. Thomas.

Obj. 4^o. Pecunia numerata seu præsens pretiosior est numerandâ & absente; cùm possit quis per primam negotiari, non per secundam; Ergo 90. aurei præsentes æquivalent aureis centum post annum numerandis; adeòque centum accipere post annum, non est accipere supra sortem, nec proinde usurarium esse.

R. damnatam esse ab Innocentio XI. propositionem istam: *Cùm numerata pecunia pretiosior sit numeranda, & nullus sit qui non majoris faciat pecuniam præsentem quàm futuram, potest creditor aliquid supra sortem à mutuatario exigere, & eo titulo ab usurâ excusari.* Et reipsâ aurei centum per se &

secluso omni quod ex iis fieri posset lucro, non plaris hodie valent quàm post annum. Quod si mutuans ex iis certò moraliter lucrum facturus erat, haud dubium est quin aliquid ratione lucri hujus sibi cessantis possit supra sortem exigere: verùm ratione pecuniæ ipsius nihil exigere potest; alioqui cùm in omni mutuo essentialiter detur pecunia præsens nonnisi in futurum reddenda, nullum esset mutuum ex quo non posset aliquid recipi supra sortem, quod Scripturæ, patribus & rationi esse contrarium suprà probavimus.

Inst. 1°. Tam licitum est aliquid recipere pro usu pecuniæ mutuo datæ, quàm pro usu domûs locatæ: Atqui licitum est aliquid recipere pro usu domûs, &c.

R. neg. maj. Ideò enim aliquid ratione domûs locatæ recipi potest, tùm quia non transfertur dominium domûs, tùm quia principalis domi usus non est ipsa ejus consumptio, ut per se patet: at pecuniæ mutuo datæ dominium ex rei naturâ transfertur, eaque consumi non potest quin moraliter destruat; Ergo longa est inter hæc disparitas.

* Inst. 2°. Pecunia consumitur quidem in manu pauperis, qui ex eâ res ad victum necessarias comparat: at non consumitur moraliter in manu negotiatoris qui ex eâ aliquid æquivalens & multò melius acquirit; Ergo.

R. achilleam hanc adversariorum probationem omni ex parte nutare: 1°. enim non aliter plerumque consumitur pecunia in manibus pauperis rustici, qui ex eâ vaccam, v.g. vel frumentum seminale emit, quàm in manibus negotiatoris; & tamen necdum asserere ausi sunt adversarii, licitum esse pauperi mutuum dare ad usuram; 2°. sæpius quoque evenit ut rebus in contrarium versis non modò nihil lucretur mercator, sed quidquid acceperat mutui deperdat; 3°. cùm lucratur, de eo quod suum evasit lucratur; Ergo nihil hinc rependere tenetur.

Obj. 5°. Lucrum quod facit mutuarius, partim ex ejus industriâ, partim ex mutuantis pecuniâ

scitur ; Ergo iniquum non est quodd lucrum nutuantem inter & mutuatarium dividatur , societate.

dist. conseq. Iniquum non est ut lucrum divisi pecunia remaneat in dominio creditoris seu ntis , ut accidit in verâ societate , C. si pecunseat in dominium mutuatarii , ejusque periad ipsum pertineat , N. Porro pecunia per m transit in dominium debitoris seu mutuai ejus periculum subit , quocumque modo ; Ergo totum lucrum ejus esse debet. Contra lle qui committit pecuniam suam vel mercatori , fici per modum societatis cujusdam , non transminium pecuniæ suæ in illum , sed remanet ita quod cum periculo ipsius mercator de ed tur , vel artifex operatur : & ideo sic licite partem lucri inde proventientis expetere tanquam iâ. Itâ S. Thomas , ibid. a. 2. ad 5.

ARTICULUS SECUNDUS.

us ex titulis possit aliquid exigi supra sortem. †
is qui usuram per se malam esse fatentur , res usurariis incogitanter favère , dum totunt aliquid supra sortem recipiendi titulos , verè sufficiant , nemo nisi habes usuræ ejus sit. Eæ porro in medium adductæ sunt alipra sortem recipiendi radices ; nempe labor uniâ numerandâ ; carentia gaudii quod parit e suæ visus ; obligatio non repetendi penusque ad certum tempus ; difficultas recuperoris , ejusque amittendæ periculum ; lucrum & damnum emergens , de quibus sigillatimrendum. Sit

ONCLUSIO I. Labor in numerandâ pecuniâ * sufficiens titulus aliquid supra sortem reci-

. quia labor ille in omni mutuo reperitur ,

cùm non detur mutuum, v. g. pecuniarium, niſi numeratâ pecuniâ; Ergo leges quæ prohibent nè in mutuo accipiatur aliquid ſupra ſortem, nullam laboris hujus rationem haberi voluerunt; alioqui unâ ſubverterent manu quod alterâ ædificare conarentur; dum mutuum gratuitum eſſe juberent, & ſimul permetterent ut quid exigeretur pro labore, ſine quo mutuum dari non poteſt.

Adde quòd ſi rigoroſè loquendo poſſit quis exigere ſtipendium diei quam in numerandâ pecuniâ inſumpſit, ſtipendium illud non majùs eſſe debeat, ſi multò majorem ſummam mutuo det quàm ſi minorem, cùm minùs inſumpſit temporis in numerandâ majori quæ v. g. ſolis aureis conſtat, quàm in numerandâ minori quæ minutiore monetâ conſiſtit. Deinde ſtipendium hoc ſingulis annis iterari non poſſet, quia pecunia mutuo data ſemel tantùm numeratur. Quæro autem an ità agant uſurarii?

CONCLUSIO II. Carentia pecuniæ non eſt ratio ſufficiens ad exigendum quid ſupra capitale.

Prob. quia carentia illa in mutuo eſſentialis eſt, cùm fieri nequeat ut quis pecuniam det mutuo, & eam ſimul retineat; Ergo cùm propter ipſum mutuum non liceat aliquid ſupra ſortem recipere; nec id quoque propter carentiam ejus licitum eſſe poteſt.

† **CONCLUSIO III.** Obligatio non repetendi ſortem ante certum tẽpus, non eſt legitimus aliquid ſupra eandem ſortem recipiendi titulus.

Prob. 1^o. quia propoſitionem hanc, *Licitum eſt mutuanti aliquid ſupra ſortem recipere, ſi ſe obliget ad non repetendam ſortem uſque ad certum tẽpus*, reprobavit Alexander VII. eamque verbo Dei contrariam declaravit Conventus Cleri Gallicani an. 1700.

Prob. 2^o. Non licet exigere aliquid pro eo quod eſt de intrinſecâ ratione mutui, cùm id ſit accipere ultra ſortem vi mutui: Atqui obligatio non repetendi ſortem ante certum tẽpus etiam ſi longum, &c. De ratione enim mutui, prout à precario diſtinc-

guitur, est quod repeti nequeat ad nutum mutuantis, sed post tempus determinatum vel ipsomet mutui contractu, vel per circumstantias necessitatis ad finem mutui; Ergo tempus illud, seu longum sit, seu breve, est de ratione mutui in ordine ad finem ejus; ac proinde nihil pro eo accipi potest.

* Prob. 3°. sicut obligatio non repetendi capitale ante mensem, seclusis aliis titulis, sufficienter compensatur obligatione mutuatarii ad reddendum illud post mensem, & subeundum toto hoc mense periculum ipsius; sic obligatio non repetendi capitale ante annum sufficienter compensatur obligatione mutuatarii ad reddendum illud post annum, & subeundum toto anno ejus periculum.

Obj. 1°. In contractu mutui servari debet plena mutuante inter & mutuatarium æqualitas: Atqui si non compensatur obligatio non repetendi sortem, jam non servabitur æqualitas ex parte mutuatarii: mutuatarius enim redditione mutui compensabit quidem mutuum; at non compensabit obligationem non repetendi, quæ civilis est, pretio æstimabilis.

Confirm. Tam potest qui dat centum nummos mutuo, aliquid exigere pro obligatione eos non repetendi, quàm id possit pro obligatione eisdem mutuo dandi: Atqui ex omnium confesso potest quis aliquid accipere ut paratus sit toto v. g. anno mutuum dare, si id exigatur; Ergo à pari.

R. ad 1. neg. min. Si enim tenetur mutuans expectare tempus præfixum, ut repetat pecuniam mutuo datam, tenetur mutuatarius, 1°. toto hoc tempore subire periculum rei; 2°. paratus esse ex gratitudine ad remutuandum & expectare rei à se mutuandæ refusionem; 3°. si agatur de merce, putà de tritico, tenetur ipsum sanum & deterius non factum reddere, quod non fit sine certis impensibus, quibus immunem se facit mutuans: Atqui hæc omnia mutuatarii onera satis compensant obligationem non repetendæ sortis, quam contraxit mutuans; Ergo.

Ad confirm. neg. maj. Onus enim quod in ſe ſuſcipit aliquis, ut ſemper ad mutuo dandum paratus ſit, præcedit ipſum mutuum (& quidem cum diſpendio mutuatarii, qui ſolus rei ſuæ ſi pereat, damnum feret,) & ſine eo conſiſtere poteſt: adeoque diſtinctam habet æſtimabilitatem ab ipſo mutuo, quæ conſequenter ſolâ mutui (ſi fortè exigatur) reſuſione compenſari non poteſt: Atqui obligatio ſortis non repetendæ mutuo ipſi intrinſeca eſt, & aliunde ſatis compenſatur per periculum rei quod ſubit mutuatarius; Ergo non eſt par utrobique ratio.

Inſt. Eadem in praxi ſequuntur incommoda, ſi liceat ultra ſortem accipere pro obligatione mutuo dandi: dicet enim mutuans; Ego pro mutuo nihil ultra ſortem volo, ſed gratis ad menſem mutuo, & obligo me ad mutuum per alios menſes 12. prorogandum, & pro hâc obligatione aureum unum volo.

R. neg. maj. Obligatio enim ad remutuandum virtualiter ſingulis menſibus idem eſt in rei veritate cum obligatione ad non repetendum mutuum per totum annum; ideoque verum eſt mutuum quod pro anno uno datur; Ergo pro eâ exigere aliquid palliata eſt uſura.

Cùm enumerati hætenùs tituli ab omnibus penè Theologis ad aliquid ſupra ſortem exigendum inſufficientes judicentur, idcirco leviori eos calamo attigiffe ſatis fuit: ſed cùm de aliis qui ſequuntur major ſit diſceptatio, eos ſpecialiùs indagare opus eſt. Sit igitur

S E C T I O P R I M A.

† † *Utrum ratione periculi liceat aliquid ſupra ſortem accipere.*

NOt. 1°. Diſtinguunt non pauci duplex periculum in mutuo: unum generale, quod idcirco *intrinſecum* dicunt; aliud particulare ſeu *extrinſecum*. Periculum *generale* illud eſt quod reperitur in omni mutuo, vel *ſecundum ſe ſpectato*, ut quod bona illius

cui datur mutuum, perire possint incendio, aliive casibus fortuitis; vel *spectato secundum finem* ad quem mutuum ordinatum fuit à Deo, ut quod mutuatarius sit pauper, fidejussorem obtinere non possit, &c. certum est enim ex Script. mutuum in gratiam & levamen pauperis præsertim institutum fuisse, ut cui per eleemosynam succurrere teneremur, ei per mutuum aliquando opem feramus. Periculum *particulare* illud est, inquit, quod à mutuo hic & nunc separari potest, si pecunia detur homini nullius conscientiae, prodigo, merces per hostium castra, aut vias latronibus obsitas deferenti, quique cum pignus vel sponsores dare possit quo tollatur periculum, neutrum dare vult; & cui tamen quia ferox est, & ad vindictam alacer, mutuum negare non audes.

Not. 2^o. mutuantem posse vel suscipere in se periculum fortis, adeò ut hæc pereunte sine mutuarii culpâ, mutuans nihil repetere possit præter pretium sibi pro affecuratione suâ promissum; vel periculum illud mutuatorio relinquere; ita ut mutuarius rem restituere debeat, quocumque modo perierit. Sit jam

CONCLUSIO I. Non licet aliquid supra sortem accipere ratione periculi quod in omni mutuo secundum se spectato reperitur.

Prob. 1^o. Non licet aliquid accipere supra sortem pro eo quod est de ratione intrinsecâ mutui: Atqui periculum generale est de intrinsecâ ratione mutui, ut ex ipsâ periculi hujus definitione patet; Ergo.

* Prob. 2^o. Mutuantis conditio melior esse non debet conditione mutuarii: plena enim esse debet in omni contractu æqualitas: Atqui longè melior esset mutuantis quàm mutuarii conditio, si posset mutuans aliquid supra sortem exigere ratione periculi intrinseci: quia & pretium mutui reciperet, & interim immunis esset à periculo cui obnoxius erat servando apud se rem suam, quæ inibi, sicut &

apud mutuatarium innumeris casibus fortuitis absorberi potest; Ergo.

† † CONCLUSIO II. Non licet etiam aliquid ultra sortem accipere propter periculum quod reperitur in mutuo spectato secundum finem ad quem fuit à Deo ordinatum.

Prob. 1^o. quia præcepit Deus ut mutuum gratis pauperi daretur: Atqui mutuum nunquam gratis dabitur, si liceat aliquid recipere ultra sortem propter periculum paupertati, si ita loqui fas est, annexum; cum tale periculum à tali mutuo moraliter inseparalis sit; Ergo prohibitum est jure non solum divino, sed & naturali, aliquid accipere propter periculum tali mutuo annexum.

Nec dicas, periculum illud auferri posse per fidejussorem aut pignus, ac proinde illud reipsa extrinsecum esse mutuo. Qui enim ob inopiam mutuum accipere coguntur, moraliter & ordinariè non possunt fidejussorem aut pignus mutuo æquivalens præbere; cum igitur etiam erga hujusmodi homines servari illud debeat, *Mutuum date, nihil inde sperantes*, sequitur nihil ab eis supra sortem recipi posse.

Prob. 2^o. quia opinio quæ propter periculum paupertati annexum, permittit ut aliquid supra sortem accipiatur, manifestè cadit in oppressionem eorum qui pauperiores erunt. Si enim pro periculo quidpiam accipere licet, plus aliquid pro majori periculo licebit: Atqui majus esse solet periculum, prout pauperiores sunt ii quibus mutuo datur; Ergo magis oppri mpoterunt.

CONCLUSIO III. Si mutuans in se sortis periculum recipiat, potest eo titulo aliquid supra sortem recipere.

Prob. quia præter contractum mutui reperitur in hoc casu contractus assecurationis: Atqui pro ista assecuratione potest mutuans aliquid accipere, sicut & quilibet alius qui sortem assecuraret: Ergo.

Dices; Si mutuans constitueret se fidejussorem, nihil accipere posset; Ergo nihil etiam accipere potest, si assecuratorem se constituat.

R.-Neg. conseq. Ratio disparitatis est, quòd mutuans, se fidejussorem constituendo, non aliud subiret periculum, quàm dando mutuum simpliciter; tam enim positâ suâ fidejussione actionem habet in mutuatarium, quàm si nulla intervenisset fidejussio: at vi contractûs assecurationis mutuans excidit à jure repetendi mutui, quia res assecurata assecuranti perit, ac proinde mutuans illud rei suæ, si fortuito pereat, non repetendæ onus subiens, potest aliquid ultra sortem accipere, sicut & quivis alius assecurator.

Supereſt una eaque gravis difficultas, an propter periculum probabile & extrinsecum possit aliquid exigi supra sortem. Pro affirmativâ stant Theologi plures magni nominis, & è quibus alii de Ecclesiâ benè meriti sunt, ut Lugo, Fagnan, Cabassut; alii licèt in multis peccaverint, ut Ethica, nusquam tamen laxitatis accusari fuère.

Probant autem 1^o. ex decisione sacre Congregationis de propagandâ fide, quam approbavit Innocentius X. quæque Typis Romæ edita est an. 1645. His autem verbis interrogata fuerat S. Congregatio. *In Sinarum Regno lege stabilirum est, ut in mutuo triginta pro centum accipiantur, absque respectu lucri cessantis aut damni emergentis. Quæritur utrum Sinenſibus sit licitum pro pecuniarum suarum mutuo, licèt non interveniat lucrum cessans aut damnum emergens, prædictum pro centum triginta Regni lege taxatam quantitatem accipere. Et causa dubitandi est, quia in recuperandâ pecuniâ est aliquod periculum, scilicet quòd qui accipit mutuatum fugiat, vel quòd taret in solvendo, vel quòd necessarium sit coram Judice repetere, vel propter alia hujusmodi.* S. Congregatio usuras trigenta pro centum reprobavit; sed simul sensuit Sinenſes, si aliquid recipiant non ratione mutui immediatè & præcisè, sed ratione periculi probabiliter imminentis, prout in casu, non esse inquietandos, dummodò habeatur ratio probabilitatis periculi & qualitatis ejusdem, ac servatâ proportionè

inter periculum & id quod accipitur. Et Innocentius X. præcipit omnibus Miſſionariis, ſub excommunicatione latæ ſententiæ, ut omnia reſponſa hujus Decreti obſervarent, & illis uterentur; donec ſua Sanctitas, vel Sedes Apoſtolica aliud ſtatuerit: Atqui mira eſſet & inaudita hæc agendi ratio, ſi Congregationi & Pontifici Romano perſuaſum fuiſſet eos criminis uſuræ reos eſſe, qui aliquid propter periculum ſortis in caſu propoſito acciperent; Ergo.

Probant 2^o. quia pro eâ exigi aliquid poteſt, quod poteſt haberi tanquam damnum quoddam emergens, ſicut & jactura lucri probabiliter futuri: Atqui incurſio periculi ſortis haberi poteſt tanquam damnum emergens, cùm minoris valeat pecunia probabiliter non recipienda, vel non niſi difficulter recipienda, quàm pecunia abſque periculo & difficultate præſens; ut ex eo conſtat quòd minoris ematur debitum periculofum quàm ſi periculo careret; quia qui illud emit, exponit ſe periculo debitum illud non recipiendi, vel non niſi difficulter recipiendi, tametiſi aliquando contingat illud abſque difficultate recipi: Ergo mutuator ſummæ in mutuatarii manu periculofæ licetè poteſt amplius exigere, quàm ſi eam committeret manui non periculofæ, pro eo quòd ſe exponit periculo eam non recipiendi, licet poſtea contingat eam facile recipi.

* * Prob. 3^o. Licitum eſt ex autore Opuſc. 73. de uſurâ cap. 7. carius vendere ſupra latitudinem pretii currentis, propter *periculum futura difficultatis* quam venditor probabiliter timet *in ſorte recipiendâ*; Ergo à pari in propoſito. Prob. conſeq. Ideò in hypotheſi allatâ carius juſto vendere licet, quia plus valet pecunia præſens, & ab omni periculo immunis, quàm pecunia non finè magnis difficultatibus recipienda: Atqui pariter ſors præſens & ab omni periculo immunis, plus valet quàm ſors non recipienda, vel non niſi difficulter recipienda; Ergo par utrobique ratio.

† Esti momenta hæc non sunt contemnenda, †
 opposita tamen opinio præferenda est in praxi. Sit
 itaque

CONCLUSIO IV. Non licet sub prætextu periculi cujuscumque aliquid supra sortem accipere.

* Prob. 1^o. quia ipsi oppositæ sententiæ defensores, varias requirunt conditiones quas vix unquam in praxi servari fatentur : 1^o. enim, inquiunt, necesse est ut absit intentio lucrandi ex mutuo ; quia aliàs, etiam secluso pacto, erit usura mentis ; 2^o. periculum debet esse verum, probabilibusque fundatum conjecturis ; non autem fictum, prout facile fingitur ab iis qui lucrari amant ; 3^o. mutuatario liberum esse debet fidejussorem aut pignus pro assecuratione sortis mutuanti præstare ; 4^o. mutuans non plùs pro isto periculo exigere potest, quàm vel ipse, vel mutuatarius alteri dare vellent pro hujusce periculi assecuratione ; 5^o. ità servandæ sunt justitiæ leges, ut non violentur leges caritatis : Atqui conditiones illas pauci eorum norunt qui mutuo dant, pauciores ad praxim redigunt : ità enim plerique lucro inhiant, ut seclusa ejus spe mutuum non darent ; cùm probabile periculum sentiunt, mutuo non dant : inter periculi qualitatem non distinguunt, sed ab omnibus æqualiter exigunt, fidejussores aut pignora recusant, ut quocumque tandem modo aliquid supra sortem recipiant, &c. Ergo rarum est ut in eorum agendi rationem non irrepat usuræ fuligo.

† Prob. 2^o. solvendo præcipuum contrariæ opinionis fundamentum. Si quid supra sortem accipere liceat pro periculo, utique pro periculo extrinseco : Atqui supponunt adversarii, non autem probant dari periculum mutuo extrinsecum. De ceteris enim idem fit judicium, ac de mutuo quod datur homini prodigo, litium amanti, aut qui in mari procelloso navigat : Atqui periculum huic mutuo annexum, est quidem extrinsecum mutuo ut sic, sed non minus huic vel illi mutuo intrinsecum est, quàm intrinsecum sit

periculum annexum mutuo quod datur pauperi.

Nec dicas periculum hoc dato pignore vel ſponſore auferri poſſe. Nam 1°. vix contingit ut qui eget pecuniâ, & pignus dare poteſt, non det; 2°. minus adhuc contingit ut mercator pecuniam ſuam, neglectâ juſtâ ſecuritate, in manum decoſtoris aut imprudentis projiciat; 3°. denique ſi res ita eſſet, periculum tali mutuo intrinſecum eſſet, utpotè quòd poſitis mutuatarii conditionibus non poſſet ab eo ſeparari; ſicque vel denegandum eſſet mutuum, vel ſequenda mutui conditio.

* Nec dicas iterum, eum qui aliquid ſupra ſortem exigit propter damnum emergens; nihilominus ſequi naturam mutui, quam proinde ſequi etiam poſſit, qui propter periculum aliquid ſupra ſortem poſtulat.

Ideo enim quis propter damnum emergens, aliquid licitè recipit, quia niſi recipiat, verè & de facto perdit: nihil autem verè & de facto perdit, qui quidpiam exigit ob periculum. Non nego fieri poſſe ut perdat; ſed non ideo magis aliquid ſupra ſortem exigere poteſt, quàm qui mutat pauperi, & qui etiam poteſt totum perdere: atque hinc corruunt quarta & quinta probatio, quæ ſi quid, certè contra pauperes probant.

Confirm. quia periculum circa ſortem, non affert aliud damnum quàm ipſius ſortis: atverò damnum emergens affert damnum à domino ſortis plane diverſum; Ergo ex eo quòd licitum ſit aliquid exigere propter damnum emergens, non ſequitur licitum eſſe aliquid propter ſortis periculum exigere.

† Quod ſpectat ad S. Congregationis deciſionem; dico 1°. judicium hoc ſaltem prout ab Innocentio X. confirmatum eſt, non eſſe definitivum, ſed emiſſum donec ſua Sanctitas aliud ſtatuert; Ergo aliud ſtatuiſſe poteſt, ac proinde opinionem hanc in eodem ac antea erat ſtatu relinquit; 2°. non ſatis conſtat quomodò res ſe habeant in regno Sinenſi, ut quidpiam inde generaliter colligi poſſit: certè una ci-

stantia naturam rerum penitus mutat. Sciendum
 go esset id omne quo S. Congregatio determinari
 tuit : hoc autem vulgò ignoratur : unde prout à
 omanis Theologis didici , ægrè fert eadem Con-
 egatio ut decisiones suæ publici juris fiant , quia
 li solet decisio , non editis motivis ; 3°. potuerunt
 heologi Congregationis opinionem huic nostræ
 opositam judicare probabiliorē , prout à cunctis
 heologis judicatur ; 4°. demum exigebat forte Si-
 ensis Ecclesiæ status , ut populi in bonâ fide relin-
 aerentur , idque majoris mali vitandi gratiâ : sic
 aquando Lugdnni vetitum est nè cambium ibi
 rcereri solitum impugnetur.

SECTIO SECUNDA.

*In aliquid supra sortem accipi possit ratione lucrî
 cessantis , damni emergentis , &c.*

NOt. Tunc dicitur alicui lucrum cessare , quando
 non acquirit lucrum aliquod temporale , quod
 probabiliter acquisiturus erat si mutuum non dedis-
 set : ut si pecuniâ quam mutuo dedit usus erat in
 emptionem vineæ , vel ad negotiationem. Tunc
 vero dicitur damnum emergere , cum quis ob mu-
 tum aliquid suis in rebus patitur detrimenti : ut si
 carius debeat emere triticum ; si agrum colere ne-
 queat , &c. Quæritur an iis de causis liceat aliquid
 ultra sortem exigere. Sit

CONCLUSIO. Licet mutuanti aliquid supra sor-
 tem exigere , tum propter damnum emergens , tum
 propter lucrum cessans , modò servantur aliquæ
 conditiones.

**Prob. 1. pars ; 1°. quia non teneor damnum pati
 ut alteri benefaciam : Atqui paterer damnum ex
 beneficio alteri collato , si jacturæ quam propter
 mutuum feci , compensationem exigere non pos-
 sem ; Ergo.**

**2°. Si quis exigit à mutuuario impensas in trans-
 mittendo ad eum mutuo factas , non peccat , quia**

hoc unum agit ut indemnem ſe præſtet ; Ergo à pari in propoſito.

Prob. 2. pars ; 1º. quia ut aliquid titulo lucri ceſſantis recipere liceat , ſatis eſt ut pecunia negotiationi , aut alii lucro certo aut probabili deſtinata , & per hoc fructifera , pluris valeat quàm ipſa eadem ſecundùm ſe præciſè ſpectata : Atqui pecunia ſic deſtinata pluris valet. Valet enim præter ſe ipſam id quod valet ſpes lucri probabilis : Atqui ſpes lucri probabilis per ſe pretio æſtimabilis eſt , cùm conſtet ſpem probabilem capturæ piſcium juſto pretio vendi poſſe , ut non ſemel diximus : Ergo.

2º. Licet ex communi ſententiâ aliquid ultra ſortem recipere , propter damnum emergens : Atqui lucrum ceſſans eſt damnum aliquod emergens , quia non ſolus ille damnum patitur qui perdit aureos centum quos habet de facto , ſed & is etiam qui ab eorum quos habiturus erat confeſſione impeditur , quique ſicut jus ſuum & ſpem alii vendere poterat , ſic & ei vendere poteſt cui mutuum donat ; Ergo.

Prob. 3. pars enumeratione conditionum quæ à ſanioribus Theologis exigi ſolent , ut juſtè exigatur aliquid ſupra ſortem in caſibus propoſitis.

Prima conditio eſt , ut lucrum ceſſet , aut damnum emergat ex mutuo , verè , non fictitiè , vel ex culpâ mutuantis : porrò non cenſetur lucrum ceſſare ratione mutui , niſi cùm mutuans dat pecuniam verè & certò negotiationi deſtinatam. Unde ſi mutuans apud ſe pecunias otioſas habeat , aut ſi amicus ipſi mutuum offerat , non cenſetur ei lucrum ceſſare ob mutuum : quia etiam poſt mutuum idem poteſt percipere lucrum quod antea. Idem dicendum ſi mutuans aleâ perdat : tunc enim ſi quid damni patitur , illud non mutuo , ſed infanz ejus agendi rationi tribuendum eſt.

Secunda conditio eſt , ut lucrum ſit certò aut veriſimiliter ; & quidem juſto titulo percipiendum , ſi facta non fuillet mutuatio. Hinc 1º. qui per mutu-

impeditur à consecutione iusti lucri, non idèd potest aliquid supra sortem recipere; 2°. qui pecuniam suam experiendi gratiâ commissurus erat commercio alicui planè dubio, nihil etiam supra sortem exigere posset: lucrum enim merè possibile non censetur cessare; sed requiritur probabilis ejus futuritio, quia possibilitium ratio non habetur.

Tertia est, ut mutuator non exigit integrum quod sperat lucrum, sed quanti spes æstimatur. Ratio est 1°. quia *Id quod est in spe, non æquipollet ei quod est in re*; 2°. quia minus æstimatur lucrum periculo & expensis subjectum, quàm si ab iis immune fuerit.

An verò deducenda sit æstimatio laboris in tali lucro comparando, controversatur. Negant multi & nos cum ipsis; alioqui cum labor lucro acquirendo plerumque æquivalet, ut cernere est in agricolis & mercatoribus, vix unquam aliquid supra sortem ratione lucri cessantis posset accipi. Si tamen labore ad aliud converso mutuans lucrum futuro lucro par reportet, nihil est quod exigit; si mediam solum partem, debet hanc deducere.

Quarta est, ut mutuans moneat mutuatarium de lucro cessante, quia fortè nollet mutuatarius cum hoc onere mutuari, sed meliorem alibi fortunam quæreretur. Unde si mercator compensationem lucri cessantis in pactum non deduxerit, mutuatarius ad eam non tenetur. Non enim tenebitur ex contractu mutui, cum vi mutui ad solam sortis restitutionem teneatur: non etiam ratione injustæ damnificationis, quia supponitur non fuisse causæ damni per culpabilem restituendi moram: nec demùm ratione rei acceptæ, quia mutuum reddendo penitus se liberat.

Quinta est, ut compensatio lucri cessantis non exigatur eo ipso tempore quo datur mutuum, neque ex mutuaris pecuniis extrahatur: si quis enim mutuo det centum nummos, & statim pro lucro cessante retrahat decem, jam reipsâ non mutuat

centum, sed nonaginta, adeoque injustè tantum exigit, ac si reipsa centum mutuo dedisset. Existimant tamen aliqui nihil acturum mali, qui ab initio acciperet aliquid à mutuuario in alio genere quàm in quo mutuum dedisset; adeò ut si mutuet centum aureos, possit ab initio recipere triticum valens decem pro compensatione lucri cessantis; modò tamen nihil inde mutuarius subeat incommodi, quia aliàs bis idem solveret.

Sexta est, ut mercator malit negotiari; si enim mallet mutuare, mutuum daret spe lucri, contra illud, *Mutuum date, nihil inde sperantes.*

Quæres 1°. an si mercator ultrò subtrahat negotiationi pecuniam suam ut eam det mutuo, possit aliquid supra sortem accipere. R. negat. Ratio est, quia hæc pecunia, utpotè quæ negotiationi destinata non sit, non pluris valet quàm per se æstimetur: porrò plus accipere quàm per se valeat pecunia, usurarium est; secùs si pecunia negotiationi verè destinata esset, tunc enim esset semen lucri distincti ab eo quod ex mutuo præcisè nascitur.

Sed quid, si mercator intra se dicat, Vellem negotiari, nisi multi mutuum peterent? R. mercatorem hunc in eo etiam casu nihil posse supra sortem recipere. Ratio est, quia reipsa tali homini lucrum non cessat; cùm, ut supponimus, reipsa nolit negotiari. Nec refert quòd vellet negotiari: quia primariò intendit mutuum dare, si possit, non verò negotiari; nisi in hypothese quòd nemo occurrat qui pecuniam ejus mutuo accipere velit, quod non facit ut ei reipsa lucrum cesset.

Hinc sequitur mutantibus seriò esse inculcandum, ut mutuent animo caritatis, non ut lucrum majus aut certius referant; aliàs convincuntur auctarium quærere, non tam ratione lucri cessantis, quàm ratione mutui; tale verò motivum efficit ut saltè mentaliter usurarii sint.

Quæres 2°. an si mutuarius auctarium promiserit pro damno probabiliter emerituro, quod tamen

de facto non evenerit, teneatur auctarium illudolvere. R. negativè. Quia mutuans auctarium exigere non potest nisi ad suam indemnitate: porro cum damnum de facto non contingit, nullà opus est indemnitate. Aliud est si mutuarius pacisci velit cum mutante de certâ pecuniæ summâ vi cujus quasi redimere velit periculum probabilem, non autem eventum expectare. Tunc enim mutuans, etsi nulum postea damnum ferat, poterit tamen auctarium exigere, ratione periculi cui fuit subjectus, quod quidem periculum pretio est æstimabile. Et verò legitimi sunt contractus in quibus contrahentes commo & damno se exponunt: Atqui mutuans de quo hic major est difficultas, ut commo sic & damno se exponit: ut enim lucrari, sic & perdere potest; quia si multum damni patiatur, nihil ultra pactam pecuniam exigere poterit; Ergo. Tunc autem pacta pecunia minor esse debet, quia damnum probabile non tanti est quanti reale.

Duo hic supersunt expendenda; 1°. an donatio sufficiens sit titulus ad accipiendum supra sortem; 2°. an mutuans possit non computare in sortem, fructus rei sibi in pignus datæ.

Ad 1. ubique constat, licitum esse mutuanti id accipere quod sibi gratis & liberaliter à mutuario donatur, tùm quia lex mutui legi gratitudinis contraria non est; tùm quia mutuans pejoris non est conditionis quia mutuum dedit, quàm si non dedisset; imò melioris, cum beneficium gratificatione dignum sit. Tota igitur quæstionis hujus difficultas in eo est, ut dignoscatur an mutuarii donatio gratuita sit, & omni carens vitio: quod examen etsi Confessarii prudentiæ committi solet, à nobis quoque faciendum est.

Et quidem 1°. in hac sicut & aliâ quâlibet donatione, attendendum est ad circumstantias, putà ad quantitatem rei datæ, ac conditionem dantis, si sit amicus, dives, talia largiri solitus, iis saltèm qui de ipso bene merentur.

320 *Traſſatus de Contractibus. PARS II.*

2°. Præſumi non debet donatio merè gratuita; ſi mutuans eam à ſe intendi ſigno quopiam inſinuaverit; itè ſi mutuatarius mutuum petat ut inopia ſuæ medeatur; ac demùm ſi munus ante ſortis ſolutionem offeratur, quia præſumendum eſt illud dari ut terminus ſolutionis prorogetur. Ceterùm ſi quædam ſint utrinque ſigna quæ dubiam faciant donationis libertatem, iis adhærendum eſt quæ aliis verè fortiora ſunt; quia ex Jure, *præſumptio præſumptione retunditur*.

3°. Abefſe debet ſcandalum: ſi enim hæc conditio etiam ſola deſit, peccabitur non quidem contra juſtitiam, ſed contra caritatem, aliæſve virtutes.

Quæres an uſuraria ſit intentio illius qui lucrum ſperat ex mutuatarii liberalitate.

R. 1°. uſuram eſſe ſi quis vi mutui aliquid ſupra ſortem exigat, etiam ſolo titulo gratitudinis: 1°. quia *op. 42.* damnata eſt ab Innoc. XI. propositio hæc, *Uſura non eſt dum ultra ſortem aliquid exigitur, tanquam ex benevolentia & gratitudine debitum; ſed ſolum ſi exigatur tanquam ex juſtitia debitum*; 2°. quia quod ex gratitudine datur, ſpontaneè prorsùs & liberè rependi debet: quod autem exigitur, eo ipſo coactè, datur enim vi pacti quod de ſe neceſſitatem inducit; 3°. quia aliàs inſignes uſurarii eâ ſubtilitate ſe purgarent; quid enim eorum intereſt an auctarium recipiant quaſi ex juſtitia aut alio titulo debitum, modò ipſum verè recipiant?

R. 2°. Si mutuans ſperet tantummodo lucrum, ut ex gratitudine dandum, & plenam relinquat mutuatorio libertatem, eum non idè cenſeri debere uſurarium. Non enim eſt uſura id ſperare quod non eſt uſura accipere: Atqui ex dictis uſura non eſt, ſi quis quid accipiat ſibi gratuito donatum. Porro mutuans judicatur ex ſolâ gratitudine ſperare auctarium, cùm ità affectus eſt ut nollet retinere quidquid ſibi à mutuatorio non libenter donaretur.

Jam de fruſtibus pignoris: porro nomine pignoris, gallicè *gage*, intelligitur res mobilis tradita

Creditori in affecurationem debiti ; Si enim res sit immobilis , dicitur gallicè *engagement*. Si ergo Petrus à Titio receperit equum vel domum in affecurationem summæ quam eidem Titio dedit mutuam ; quæritur an fructus è domûs locatione , aut equi conductione prodeuntes , possint à mutuante sine usurâ percipi donec mutuarius solvat. Hujusmodi contractus alio nomine vocatur Antichresis , id est , usus contrarius , quia creditor loco pecuniæ suæ rebus alienis fruitur.

R. Contractum hunc esse prorsus usurarium. Nam contractus in quo vi mutui aliquid accipitur supra sortem , usurarius est ; Atqui talis est contractus Antichresis ; in eo enim accipiuntur redditus qui verè alieni sunt , cùm res quælibet domino suo fructificet : Ergo ut contractus ille ab usurâ immunis reddatur , fructus percepti in sortis diminutionem computari debent , deductis tamen expensis tam necessariis quàm utilibus in rei conservatione & culturâ , à mutuante factis.

Porro deduci in sortem debent , 1°. fructus percepti à mutuante , etiamsi à mutuatorio percepti non fuissent ; 2°. ii etiam qui propter latam mutantis culpam percepti non fuerunt , ut si ex ejus negligentia vitis remanserit inculta.

Excipiuntur à regula communi , 1°. feudum in pignus domino directo datum : quia ex Juris dispositione ea est feudi natura , ut si domino in pignus detur , possit is ejus fructus interim percipere , modò feudatarius eo tempore liber sit à servitio præstando ; modò etiam fructus non sint debito servitio longè majores , quia gravis excessus retineri non posset ; 2°. Fundus qui loco dotis in pignus datur , ex cap. 19. *de usuris* ; quia fructus ejus tenent locum dotis , & necessarii sunt ad sustinenda matrimonii onera. Quòd si gener onera matrimonii non sustineat , tenebitur fructus pignoris dotabilis in sortem dotis computare.

C. 1. L
feudis.

ARTICULUS TERTIUS.

De pactis quæ mutuo addita Usuram parere possunt.

Notand. 1^o. Generale est S. Thomæ principium ; toties usuram committi, quoties pro mutuo, ex pacto tacito vel expresse, ac proinde ut strictè debitum accipitur quodcumque munus vel imponitur onus pretio æstimabile, quia illud omne pro pecuniâ habetur, cujus pretium pecuniâ potest mensurari.

Not. 2^o. tria præsertim esse pacta quæ mutuo adjungi solent, & ut onera mutuuario imponi. Primum est amicitie, vel injuriæ condonandæ. Secundum est remutuandi. Tertium est pœnæ conventionalis.

Amicitiam in pactum deduci posse pro mutuo nemo ambigit, utpotè quæ ex iis non sit bonis quæ pecuniâ æstimator. Idem est de iis amicitie urbanitatique signis, quæ absque mutuarii molestia & incommodo exhiberi possunt : tota igitur difficultas est de tribus aliis pactis, & ante omnia quidem de pacto condonationis ; cujus occasione ut generalia, quæ variis difficultatibus occurrere possunt, stabiliantur principia.

Dico 1^o. Quidquid aliàs ex justitiâ debitum erat ; potest à mutuante ex pacto exigi ratione mutui.

Prob. Id quod tunc à mutuante exigitur, non est lucrum indebitum ; sed propriæ vexationis redemptio quæ jam debita erat. Quapropter si mutuans solum exigat ut mutuarius privatam vindictam non exerceat, vel ut ab iniquâ exactione cesset, vel ut debita sibi summa refundatur, non est quod usuræ labem vereatur.

Dico 2^o. Probabilius est mutantem stipulari posse ut mutuarius vel alteri, vel ipsi mutuant reddat ea quæ iis solum debita sunt ex caritate, religione, aut aliâ simili virtute distinctâ à justitiâ, v. g. ut

mutuatarius faciat aliquam eleemosynam ad quam ex voto tenetur; ut si dives sit, pauperi graviter egenti succurrat, quod ex caritate debebat; ut si Medicus sit, mutuanti ægro stipendium daturo ferat opem quam is ab alio habere non potest.

Prob. 1^o quia obligatio civilis quæ obligationi alterius virtutis superadditur, non potest haberi ut onus verum, & pretio æstimabile; quia non tam cedit in utilitatem mutantis quàm ipsius mutuatarium, quem obligat ut officio suo non desit; 2^o. quia fatentur omnes mutantem à mutuatario exigere posse ut desistat ab injuriâ quam mutuanti vel alteri inferre nitebatur: sed quando petit ut adimpleat ea ad quæ jam tenetur ex caritate vel voto, &c. exigit tantum ut desistat ab injuriâ quam Deo vel ejus caritati inferret, ea non implendo; Ergo.

Quod si quis à Medico aliàs non obligato exigeret ut mederetur, etiam accepto stipendio; ab Advocato ut defenderetur, usuram committeret.

Dico 3^o. qui exigit ut mutuatarius condonet reparationem injuriæ ad quam mutuans vel alius jam à Judice condemnatus est vel condemnari debet, quamque mutuatarius nec ex justitiâ nec ex caritate remittere tenetur, usuram committit.

Prob. 1. pars; quia hoc nihil est aliud quàm debitum pecuniarium & quidem legitimum extinguere velle vi mutui, quod est velle pecuniam supra sortem ex mutuo.

Prob. 2. pars; quia impedire nè quis reparationem ad quam jus legitimum habet juridicè obtineat, est eidem imponere onus pretio æstimabile, seu efficere ut juri suo renuntiet, quod usurarium est. Si quis tamen vi mutui intendat alterius amicitiam, ut ex eâ perveniat ad injuriæ condonationem, non peccat; quia si tunc remittatur injuria, non ex pacto, sed liberè & libenter condonabitur. Ut solvantur aliæ difficultates.

Quæres 1^o. an immunis sit ab usurâ, qui mutuum dando exigit ut mutuatarius ipse remutuet

quoties mutuans indiguerit ; velut juſto pretio emat apud mutuanteſ, in molendino ejus molat, domum ejus locet, &c.

R. negat. quia obligatio remutuandi, eſt pretio æſtimabilis : unde qui acciperet pretium pro obligatione mutuum dandi quoties id alius exigeret, non committeret injuſtitiam ; Ergo talem obligationem ex mutuo exigere, ut debitam, eſt lucrum ex mutuo reportare. Idem dicendum de obligatione molendi apud alium, aut emendæ apud eum mercis, quia licet non ſit gravamen ratione pretii quod juſtum eſſe ſupponitur, eſt tamen gravamen ratione libertatis, quæ etiam pretio æſtimabilis eſt.

Dices 1°. Ex ſuprà conceſſis poteſt mutuans exigere à mutuatario id quod iſte debebat ex caritate vel religione ; Ergo cùm mutuataria ex gratitudine remutuare teneatur, poterit mutuans remutationem hanc exigere.

R. neg. conſeq. Diſparitas eſt, quòd obligatio pacti ſuprà obligationem gravem ex caritate, aut aliâ ſimili virtute graviter urgente, pro nihilo reputetur in materiâ mutui, magisque vergat in commodum mutuataria, qui ſic à peccato contra caritatem aut religionem abſtinere compellitur : Atverò obligatio ſuprà debitum puræ gratitudinis addita, magni momenti eſſe cenſetur ; quia gratitudo leviter obligat, vixque ſub veniali, & aliunde ei innumeris modis ſariſfieri poteſt : ſecus de pacto quod ſtriçtè & in certo quodam genere arçtat, ut ſatis patet.

Dices 2°. Ubi eſt uſura, ibi eſt injuſtitia ; ubi autem eſt injuſtitia, ibi eſt reſtituendi obligatio : Atqui in prædicto caſu nulla eſt obligatio reſtituendi ; quid enim ei reſtitues cui non niſi juſto pretio vendidiſti ?

R. reſtituendum eſſe dupliciter : 1°. relaxando obligationem injuſtè impoſitam ; 2°. aliquam dando ex viri prudentis arbitrio compensationem pro tempore quo mutuans alium injuſtè ligatum tenuit ; atque etiam refundendo quidquid is hanc de cauſa damni paſſus eſſet.

Sed quid si Titio mutuam pecuniam postulanti d-
vero: Dabo quod vis, modò hîc & nunc mutues mihi
vinum quo indigeo. R. cum Sylvio hîc non subesse
usuram, quia ab eo qui à me officium amicitiae pos-
tulat, possum vicissim idem officium petere; eumque
si id præstare nolit, ut ingratum repellere. Id tamen
usurarium aut saltèm injustum foret, si Titius vinum
quod mutuum peto, non posset mihi præbere sine
majori suo incommodo; secùs si utriusque par sit
incommodum, quia tunc plena erit æqualitas.

Quæres 2°. an mutuans pacisci possit ut mutua-
tarius præfixo tempore suâ culpâ non restituens,
aliquid ultra sortem solvat in pœnam, etiam secluso
lucro cessante, aut damno emergente. (Quæ pœ-
na dicitur *conventionalis*, quia ex consensu contra-
hentium constituitur: unde differt à pœnâ tùm *ju-
diciali*, quæ à Jûdice contra mutuatarium decer-
nitur, nisi tempore constituto satisfaciatur: tùm *le-
gali*, quæ lege vel statuto imposita est, qualis ea est
quæ tutori imponitur ut solvat quinque pro centum,
si pecunias pupilli suâ negligentia steriles & otiosas
relinquat.)

R. pœnam conventionalem absque usurâ mutuo
apponi posse, si adsint necessariæ conditiones.

Prob. quia pœna hæc apponitur ex contrahen-
tium consensu, & ob finem legitimum, nempe ut
contractuum firmitati consulatur, & puniatur ne-
gligentia vel iniquitas mutuatarii, qui mutuum in-
viro benefactore suo retinet: Atqui in iis omnibus
nichil est iniqui; Ergo.

Pœnam verò quæ sic imposita fuerit ante senten-
tiam Jûdis solvere tenebitur in conscientia is qui
fuerit culpabiliter in morâ: quia justa conventio
jure naturali independenter à sententiâ Jûdis obli-
gat, licet pœnæ judiciales punitivæ & involuntariæ
Jûdis sententiam prærequirant.

Dixi, si adsint conditiones requisitæ, ea verò sunt
1°. ut recta sit mutuantis intentio: ità ut sincerè in-
tendat rem mutuatam, condicito sibi tempore restitui,

326 *Traſſatus de Contractibus. PARS II.*

non verò ut magis cupiat mutuatarium eſſe in morâ ut auſtarium ſolvere cogatur; nec ſtipuletur de pœnâ pro tempore quo prævidet mutuatarium ſolvendo imparem fore; nec tempus illud de indiſtriâ breve præfigat, ut mutuatarius ſolvere non poſſit.

2°. ut pœnæ ſolutio non exigatur integra, ſi pars ſortis reddita jam fuerit; quia æquum non eſt ut pro toto puniatur, qui nonnifi in parte deliquit.

3°. ut pœna non exigatur, niſi propter moram culpabilem; quia iniqua eſſet conventio, ſicut & lex quæ pœnam etiam innocentibus decerneret.

4°. ut mora ſit utcumque notabilis, & habitâ rei qualitate reputari non poſſit quaſi nulla. Hinc mora diei unius, imò & hebdomadæ, non ſufficit communiter loquendo, niſi indè damnum emergat mutuanti, aut eidem lucrum ceſſet.

5°. ut pœna non ſit nimia, quæ eſſet ſi ſors dupliciter aſſignaretur in pœnam, aut ſi conventum eſſet ut mutuans ſuum faceret pignus acceptum.

6°. ut abſit ſcandalum.

Ergo, inquires, licitum erit in contractu mutui pactum *legis commiſſoriæ*, per quod pignus à mutuante retinetur in pœnam moræ mutuatarii.

R. pactum hoc ſaltèm ob uſuræ præſumptionem prohibitum eſſe cap. 7. *de pignoribus*. Et verò cum pignus regulariter ſuperet debitum in cujus ſecuritatē datur, non poſſet à mutuante retineri, ſaltèm abſque eo quòd pœna eum inter & mutuatarium conventa, immoderata eſſet, quod pugnat contra quintam conditionem, quam omnes neceſſariam eſſe agnoſcunt ad hoc ut pœna conventionalis legitima ſit. Quòd ſi pignus non excedat notabiliter debitum, & ita cenſeri poſſit eſſe pœna moderata, neque mens creditoris ſit quòd alter pœnam incurrat, niſi ſuâ culpâ non ſolverit ad præfixum diem, pactum erit validum. Monet tamen Pontas, pleraque Galliarum Parlamenta has conventionales pœnas non approbare, ut quæ vix alio ſine quàm uſuræ palliandæ apponi conſueverint.

Quæres an ob legum dispositionem creditor qui nullum reipsâ ex dilatâ solutione damnum sustinet possit usuras percipere.

R. cum Sambovio creditorem posse *interesse* sibi à Judice assignatum percipere, etiamsi nihil passus sit damni, modo tamen debitor sit in morâ culpabili. Ratio est 1°. quia poena supponit quidem culpam, sed adversus eam absque ullo alio titulo decerni potest; 2°. quia, ut statim dixi, potest mutuans pacisci de poenâ pro morâ mutuatarii, secluso alio quocumque lucri cessantis aut damni emergentis titulo; 3°. quia leges quæ debitorem morosum ad usuras condemnant, non innituntur præsumptione damni creditoris, quæ sæpius falsa esset; sed existimatione quoddam debitor culpabiliter morosus multari mereatur, quod semper verum est. Hic tamen valdè cavendum nè mutuans usurariam intentionem gerat, ut ii gerunt qui mutuo dantes peroptant ut mutuatarius præfixo tempore mutuum reddere nequeat; ac proinde ut ab eo usuras obtineant.

ARTICULUS QUARTUS.

De iis qui ratione lucri usurarii ad restituendum tenentur.

Quæstio esse potest, 1°. de usurario reali; 2°. de usurario mentali; 3°. de eo qui ex contractu quem usurarium nesciebat, percepit auctarium, quod hic & nunc alio titulo legitimo percepturus fuisset; 4°. de tutore qui pupilli pecuniam ad usuram dedit; 5°. de hæredibus usurarii; 6°. demùm de iis qui usuræ cooperati sunt: sit

CONCLUSIO I. Usurarius realis tenetur restituere. Ità passim habetur toto titulo de *Usuris*.

Prob. 1°. quia usurarius alienum habet domino rationabiliter invito: Atqui id ad inducendam restitutionis obligationem sufficit; 2°. quia mutuatarius vel non intendit quidpiam juris in usurarium trans-

§ 18 *Traſſatus de Contractibus. PARS II.*

ferre; vel ſi id intendat, nihil operatur ad reſtitutionem juris, & nullitatem contractus.

Hinc colliges 1°. quòd ſi res data uſurario apud eundem creſcat, valor ille pertineat ad mutuatarium; quamvis ſi decreſcat aut pereat, pereat ipſi uſurario, ut potè qui malæ fidei poſſeſſor ſit; 2°. creditorem quem uſurarius pro ſummâ pecuniæ remittit ad mutuatarium, non poſſe hanc ab ipſo exigere; quia cùm uſurarius ad eam nullum jus habeat, nec ullum creditori ſuo tradere poteſt.

CONCLUSIO II. Uſurarius mentalis, ſeu, ut hic intelligimus, qui ſine ullo pacto etiam implicito aliquid ſupra fortem recipit, tenetur ad reſtituendum.

Prob. tum ex cap. 10. *de uſuris*; tum quia uſurarius etiam mentalis injuſtâ viâ recipit id quod per uſuram recipit; Ergo tam uſurarius eſt quàm qui recipit ex pacto, adeoque ſicut & ille reſtituere tenetur.

Quæres quid facto opus ſit; 1°. ſi mutuatarius ſpontè aliquid & ex liberalitate offerat quod mutuans animo uſurario recipiat; 2°. ſi mutuatarius aliquid animo uſurario, nempe ut ſolutionem debiti tradat, & id mutuans ſibi ex merâ liberalitate tradi putet.

R. In primo caſu mutuans tenetur ad reſtituendum ratione conſcientiæ erroneæ, niſi eam prudenter deponat compertâ rei veritate: ſicut qui pallium rapit quod alienum putat, cùm tamen ſit ſuum, tenetur illud reſtituere donec ſibi conſtiterit illud ſuum eſſe. In ſecundo caſu mutuans compertâ rei veritate, rem & extantes rei fructus, mutuatario reddere debet: quia talis donatio nulla eſt, & ne quidem dominium tranſiens confert. Quòd ſi mutuans rationabiliter dubitet quo animo mutuatarius rem aliquam ſibi donet, an gratis, an ut lucrum ex mutuo, reſtituere tenetur, etiamſi alter in rei veritate, ſed non compertâ gratis donaverit. Ratio eſt, quia qui dubitat num res ſit aliena, non poteſt poſſeſſionem inchoare; quia exponit ſe periculo alienum inuodendâ

CONCLUSIO III. Qui bonâ fide contractum usurarium fecit, alium etiam magis lucrativum factururus si prioris injustitiam cognovisset, tenetur ad restitutionem auctarii percepti.

Prob. 1^o. quia qui bonâ fide contractum usurarium fecit, auctarii dominium acquirere non potuit. Non enim potuit vel ratione contractûs, utpotè invalidi, vel ratione bonæ fidei: quia bonæ fidei possessor ad restituendum tenetur, ut alibi diximus; Ergo.

Prob. 2^o. Si quis ob bonam fidem auctarium in casu prædicto retinere posset, qui bonâ fide emit infra justum pretium, vel supra justum vendidit, posset etiam cognitâ veritate excessum retinere, dicendo se alium contractum cum eodem, vel cum alio facturum fuisse, si illius quem actu fecit injustitiam cognovisset: Atqui falsum consequens ex omnium sententiâ.

Prob. 3^o. quia contrahens ille, etsi habitualement habeat animum modo alio contrahendi, si iste justus non sit; reipsâ tamen non habet actualem animum alio modo contrahendi; nec ipse, vel ille quicum contrahit alium de facto consensum actualem habet: Atqui tamen contractus, ab actuali non autem ab habituali tantum intentione pendent; Ergo.

Si tamen contractus quem facis, non sit necessariò usurarius, sed sub aliquo respectu justus, immunitus eris ab usurâ, si *virtualiter & implicite* justum aliquem titulum intendas, volendo v. g. eo contrahere modo quo viri pii & artis periti contrahunt, aut non aliud reportare lucrum quam quod mercatores justè reportant: At hîc cave non esse confundenda hæc duo, *Volo sic contrahere*, & *voluissem sic contrahere*, si cogitasset: quamquam enim prius sufficere potest, non tamen posterius.

CONCLUSIO IV. Tutores restituere debent id quod ex pupillorum denariis usurariè comparaverunt.

Prob. quia ex dictis, usura per se mala est & illicita; Ergo non magis in pupillorum quam in

aliorum gratiam exerceri poteſt , præſertim in hoc Regno , in quo divinæ legi accedit Principis autoritas. Sic generaliter Henricus III. in Comitibus Bleſenſibus : *Déſendons à toutes perſonnes de quelque qualité & condition qu'elles ſoient , d'exercer uſure.* Unde Bouchel in Bibliothecâ ſua ſic habet : *Cette prohibition d'uſure portée par la loi de France eſt générale , & ne reçoit limitation pour la faveur des pupilles ou autres perſonnes.* Refert etiam Autor Collationum Dioceſis Lucionenſis , deciſionem à celebriſus octo Pariſienſis Curia Advocatis emiſſam , quæ

Tom. 2. ſic habet : » Le Parlement de Paris n'autoriſe point
Collat. 35. » les prêts qui ſe font par les tuteurs des deniers
l. 3. » de leurs pupilles à intérêt.... d'autant que la ma-
» xime du Parlement eſt , que la ſtipulation d'in-
» téréêt eſt uſuraire , lorsque c'eſt un pur prêt ; &
» cela n'eſt permis que quand il y a aliénation du
» ſort principal par un contrat de conſtitution ,
» ou contrat équipollent. Et infra : » Si le tuteur
» rapportoit des diligences , & des preuves com-
» me il n'a pu trouver à colloquer les deniers du
» pupille , il pourroit en connoiſſance de cauſe
» être déchargé des intérêts «.

Quæres cujus damno reſtitutio hæc fieri debeat ; an tutoris , an pupilli ? R. Si res uſuraria extet in ſpecie apud pupillum , tenetur eam mutuatorio reſtituere : at ſemper recurſum habet in tutorem , ac proinde quomodocumque ſe res habeat , totum quod hic eſſe poteſt damnum , in tutorem cadit. Si tamen tutor pecunias pupilli ſui bonâ fide mutuo dediſſet , v. g. ſecundum Provinciæ conſuetudinem , cui neminem repugnare audiſſet , non teneretur ad reſtituendas uſuras quas eâdem bonâ fide in pupilli commodum convertiſſet ; etiamſi poſteâ moneretur contractum hunc uſurarium eſſe , prout docet Habert ; ſed non video cur pupillus ipſe , ſi hinc ditior factus eſſet , à reſtituendo liberaretur.

CONCLUSIO V. Hæres uſurarii reſtituere tenetur.

CAP. III. De Usurâ.

331

Prob. quia hæres repræsentat personam defuncti.

Quæres an hæredes usurarii vel cujuslibet alterius debitoris teneantur restituere in solidum.

Ut solvatur hæc quæstio, revocandum est in mentem, debita quibus teneri quis potuit mortis suæ tempore, alia esse *ex contractu*, aut *quasi contractu*; alia *ex delicto* aut *quasi delicto*, ut usuras & furta; quæ autem sunt ex contractu, vel hypothecaria esse, vel merè personalia. His præmissis quæ alibi exposuimus, sit

CONCLUSIO VI. Hæredes tenentur in solidum ad restitutionem debitorum quæ ex contractu proveniunt, si sint hypothecaria; non tenentur verò nisi pro parte, si sint personalia. Unde in hoc casu si Petrus aureos mille moriendo debebat, & ex qua-
tuor filiis ejus tres sint qui nolint, vel non possint ^{Sup. pag. 104.} solvere; sufficit ut quartus partem suam solvat, secundum mensuram hæreditatis quæ ad eum pervenit; non verò tenetur in aliorum defectum solvere.

Prob. Debita hypothecaria debitis merè personalibus ut in foro exteriori, sic & in foro conscientie præferri debent: Atqui non præferrentur, si debita personalia deberent in solidum solvi ab hæredibus; Ergo. Major patet, tum ex dispositione Legum quibus obediendum est; tum quia alioqui si non prorsus, at præcipuâ sui parte inutiles forent hypothecæ, quando quidem nullum præferentiæ jus tribuerent in foro conscientie, quo præsertim homines dirigi debent. Minor non minus constat. Ideo enim præferuntur debita hypothecaria personalibus, quia hypotheca, utpotè quæ non dividatur & tota sit in qualibet boni parte, dat creditori facultatem jus suum totum insequendi ubicumque potest: Atqui pariter creditor personalis jus suum totum in quamlibet boni partem exerceret, si hæredes in solidum restituere deberent; tunc enim ceteris deficientibus ab uno solo exigere posset id omne quod sibi debitum est: Ergo.

Obj. 1°. Debitor fatus functus personalem de-

332 *Tractatus de Contrahibus. PARS II.*

bita sua solvendi obligationem contraxerat : Atqui obligatio personalis ad omnia bona extenditur ; Ergo omnia defuncti bona , etiam cum ad hæredes transierunt , creditori obligata manent , unde & ii in solidum solvere tenentur.

R. dist. min. Obligatio personalis ad omnia bona extenditur , & iis divisim , simul dividitur , C. & tota in unoquoque manet , ita ut unus pro aliis solvere teneatur , N. Itaque tota obligatio in hæredum totalitate reperitur , sed divisim ; quia divisâ defuncti personâ in hæredes , divisâ quoque proportionaliter transire debet obligatio quæ realis non est , sed personalis.

Inst. Ergo creditor post debitoris mortem peioris est conditionis quam ante.

R. neg. antec. Imò creditoris jus augetur ; quia transit in omnia singulorum hæredum bona , ea etiam quæ aliunde habuerunt : unde etiam in conscientia ultra vires hæreditatis restituere tenentur , nisi inventarium confecerint.

Obj. 2^o. Hæreditas non pertinet ad hæredes nisi post solutionem debitorum ; Ergo antequam quatuor hæredes quidquam hæreditatis capere possint , debitum totum expungere tenentur.

R. hinc sequi nullum in particulari hæredem jus habere ad portionem substantiæ quæ ipsum contingit , nisi partem debiti ei quam percepit hæreditatis parti adæquatam solverit ; sed nihil inde contra nos.

CONCLUSIO VII. Cum debita ex delicto prodeunt , ut usuræ , hæredes ad eorum solutionem in solidum non tenentur ; nisi vel delicto cooperati sint , vel à parte læsâ facta sit contra defunctum litis contestatio ante mortem ejus.

Prob. 1^o. ut hæredes hominis usurarii in solidum teneantur ad restitutionem , oportet ut creditor qui damnum passus est , expressam vel tacitam habeat hypothecam in bona illius : Atqui creditor usurarii nec expressam nec tacitam habet hypothecam in

bona illius. Non *expressam*, hæc enim nonnisi *expresso* contrahentium consensu comparatur; non *tacitam*, ea enim nonnisi legis beneficio conceditur: Atqui nulla est lex, nullum Regis edictum quo qui ab usurario mutuum accepere, hanc in ejusdem usurarii bona hypothecam acquirant; Ergo.

Prob. 2^o. quia opinio opposita, quam olim post Glossam secuti sunt Canonistæ, nullo satis firmo Juris Canonici textu nititur: nam cap. 9. *de usuris*, nullam obligationem solidariam indicat.

Duo hîc addenda: 1^o. Si consuetudine alicubi receptum esset, prout in Normanniâ receptum esse dicunt, ut creditor usurarii hypothecam haberet in ejus bona, tunc hæredes in solidum restituere tenerentur; 2^o. hæredem aut legatarium, &c. ad quem res ipsa per usuram parta devenisset, teneri ad eam restituendam, seu mutuatario qui dederat, seu quod in totâ hâc materiâ locum habet, ejusdem hæredi, seu in utriusque defectum, pauperibus aut Ecclesiæ.

CONCLUSIO VIII. Qui cooperantur ad usuras, ad restituendum tenentur, sicut & ii qui furto cooperantur. De hoc conveniunt omnes, sed dubium est quis proximè satis & efficaciter cooperetur. Quâ de re

Dico 1^o. Qui consulit usuras, aut pecuniam præbet ut exercentur, tenetur ad restituendum. Ratio est, quia uterque est causa satis efficax damni, & actioni formaliter injustæ cooperatur.

Dico 2^o. Domini temporales, Judices, Advocati qui causa sunt ut vel solvantur usuræ, vel solutæ non restituantur, peccant contra justitiam, & tenentur in solidum restituere: quod extendi solet ad eos etiam qui cum possint, usurarios suis locis non eliminant. Ratio eadem est quæ superioris casûs. Damnari tamen non potest Princeps qui ob gravem Reipublicæ necessitatem usuras tolerat: at exclusâ eâ necessitate, excommunicatur ipso facto, Clement. unic. *de Usur.*

Dico 3°. Notarii etiam eidem obnoxii sunt restitutioni, si instrumenta conficiant vi quorum solvendæ sint usuræ: item ministri principales usurariorum, ut proxenetæ, factores, correspondentes. De Notariis hæc expressè sanxit Ludovicus XII. *Défendons à tous Notaires de recevoir aucun contrat usuraire, sur peine d'être privés de leur état & d'amende arbitraire.* De proxenetis & mediatoribus eodem imò acriori modo loquuntur Comitia Blesis habita. Proxenetæ verò ii sunt qui quærent eos qui pecuniâ indigent, adducuntque ad usurarios, & eorum partes agunt: si enim mutuatarii partes agant, ei beneficium potius quàm injuriam præstant, nec causa sunt cur mutuum gratis non detur. Famulos etiam qui ad usurarum solutionem compellunt, ad restituendum teneri credimus, quia ad actionem injustam proximè concurrunt.

Qui non nisi remotè concurrunt, quales sunt ii qui recipiunt pignora, eaque custodiunt, qui pecuniam numerant, & omnia in rationum librum referunt, plerisque Theologis à restituendo immunes videntur; quia nimis remotè cooperantur, vixque aliud faciunt quàm manus suas denigrare.

Porro restitutio iis facienda est qui usuras solverunt invito: secùs aiunt plures, si de iis sermo sit qui lucri majoris avidi sinè necessitate pecuniam sub usurâ receperunt, ii enim pecuniâ quam spontè obtulerunt, privari merentur, sicut simoniaci. Quia tamen non est privatorum inducere poenas, & res domino etiam injusto clamat; nec arguere ausim qui mutuatario restitueret, nec secluso locorum usu exigere ut alii restituat.

ARTICULUS QUINTUS.

De Pœnis Usurariorum.

Usurarii alii *publici* sunt, seu *notorii*: alii *occulti*. Publici tales sunt vel *notorietate juris*, vel *notorietate facti*, de quibus suprâ,

Publici usurarii sunt, 1°. infames, ac proinde irregulares & inhabiles ad Officia & Beneficia; 2°. *Nullus publicos usurarios ad confessionem admittat, five ipsos absolvat; nisi de usuris satisfecerint, vel de satisfaciendo pro suarum viribus facultatum præstent idoneam cautionem*, cap. 2. de usuris in 6. 3°. *Testamenta manifestorum usurariorum sine satisfactione vel cautione facta, non valent: sed sunt irrita ipso jure*, ibid. 4°. Sanxit Concilium Lateranense III. ut nec ad communionem admittantur altaris, nec Christianam, si in peccato suo decesserint, accipiant sepulturam, cap. 3. de Usur.

Circa hunc Canonem duo notanda: 1°. non excluduntur usurarii ab Officio divino, quia ex toto excommunicati non sunt jure communi, licet particularibus locorum statutis sæpè excommunicentur; ut indicat hæc formula, *Pro excommunicatis denuntiamus sortiarios, publicos usurarios, &c.*

2°. Quia non omnis notorietas facti sufficit in Galliâ, Parochi, cum de negandâ usurariis, aliisque peccatoribus publicis nondum juridicè condemnatis sepulturâ agitur, ad Episcopum recurrere debent. Nam malè agit, juxta Pontas, Parochus qui hominem in ebrietate notoriâ, & habituali blasphemiam mortuum, inconsulto Episcopo christianâ privat sepulturâ, quam & ei solemniter dare debet, si Episcopi responsa recipere nequeat; cujus rationem hanc affert, quòd ad negandam alicui sepulturam, præcedere debeat in Galliis Ecclesiastici Judicis sententia.

Ceterum hanc in conscientiæ foro erga usurarios agendi rationem servare debet Confessarius: 1°. publicam pro modo culpæ publico peccatori penitentiam injungere debet, ut scandalum reparetur; 2°. usurariis impendi non debet absolutionis beneficium, antequam publica eorum appareat emendatio per condignam satisfactionem; 3°. cautionem dare debent de satisfaciendo: quod si non possint, satis est ut jurent se non posse, & se omni opè

P. Sepulch.
Cas.

Trid. Sess.
24. c. 2.

Opusc. 78. 6. 46. facturos ut restituant : 4°. ait S. Thomas, *Usurarii etiam occulti, sic compellendi sunt ad restitutionem; ut beneficium absolutionis eis denegetur, nisi restitutionem faciant plenam, quantum potuerint, aut dilationem petierint ab iis quibus restituere tenentur, si actu restituendo impares sint. Et hæc severitas tunc præfertim adhibenda est, cum in præcedenti Confessione moniti, promissam restitutionem executioni non mandaverunt.*

Quæres an peccet qui mutuum accipit sub usuris.

R. cum S. Thoma hic q. 78. a. 4. *quod nullo modo licet inducere aliquem ad mutuandum sub usuris: licet tamen ab eo qui hoc paratus est facere, & usuras exercet, mutuum accipere sub usuris propter aliquod bonum; quod est subventio suæ necessitatis, vel alterius, sicut etiam licet ei qui incidit in latrones manifestare bona quæ habet, (quæ latrones peccant diripiendo) ad hoc quod non occidatur.*

Hinc colligunt Theologi unanimiter, licitum esse ei qui pecuniâ indiget, hanc ab eo postulare qui ad usuram dare paratus est: quia nempe licet ab alio petere id quod licitè præstare potest; quamvis ex malitiâ suâ non sit licitè præstiturus: modò tamen adsit iusta peccatum ejus non impediendi causa, qualis hic intervenit, cum mutuatarius non teneatur sub gravi suo damno mutantis malitiam impedire.

Colligunt 2°. bene multi, peccare mutuatarium, etiam in extremâ necessitate positum, qui alium inducit ad sibi sub usuris mutuandum, dicendo absolute: *da mihi mutuum, & tot solvam pro usuris.* Tum quia qui sic petit, alium inducit ad malum, quod sine peccato fieri non potest; tum quia absolute petere non licet id quod ab alio absolute fieri non potest.

Hinc liquet quod aliud sit accipere mutuum sub usuris, aliud petere sub usuris. In primo casu mutuatarius significat duntaxat animum patiendi, ex hypothesi quod alter à pravâ dispositione non recedat: in secundo directe ad malum inducit, quod

non licet. Quodd si matuatarii propositio, hæc aut alia æquivalens foret, Da mutuum saltèm sub usuris, si, ut debes, grâtis dare nolis, docet Sylvius eam à peccato liberam fore.

Colligunt 3°. eum etiam mortaliter peccare, qui sine necessitate mutuum petit ab eo quem scit non daturum esse nisi sub usuris: quia tenetur unusquisque lege caritatis spirituale proximi damnum avertere, saltèm cùm id sine suo incommodo potest.

Quæres quænam hîc necessitas à peccato excuset. R. mutuum sub usurâ non posse recipi sine peccato, nisi ob urgentem aut notabilem necessitatem; id est in iis solùm casibus, in quibus homo notabiliter damnificaretur, vel notabilem penuriam pateretur, si non acciperet ad usuram. Unde mercatores mutuum sub usurâ accipientes *ut honorabilius vivant, & majores mercationes faciant*, & alii ejusdem aut similis propè generis, non sunt in eâ positi necessitate quæ sufficiat ad excusandum prædictum usuræ peccatum, ut docet S. Thomas Opusc. 67. de emp. & vendit. Quapropter hæc usurarii mutui exigentia non solùm continet aliquam salutis proximi nostri negligentiam, sed & veriùs judicatur esse peccatum mortale, quia mortaliter contra caritatem peccat, qui mortale proximi peccatum non impedit, cùm illud absque notabili incommodo impedire potest.

Collat.
And. i. 2.
P. 338.

* A P P E N D I X

*

De Montibus Pietatis.

MONTES pietatis sunt notabilis cumulus pecuniæ, alteriusve rei mutuabilis, ut farinæ, &c. collectus, ut indigentium necessitati per mutuum subveniat, nè opprimantur usuris.

Ea porrò quæ horumce Montium Ministri mutant, sub certis dantur conditionibus: 1°. non debent dari nisi pauperibus; 2°. non nisi ad certum tempus, v. g. ad annum; 3°. debet iisdem Ministris

dari pignus, vendendum si fors præfixo tempore non restituatur, ita ut residuum pretii mutuataris reddatur, distracto capitalis valore; 4°. si vendatur pignus, siue reddatur capitale, tribuendum est Montium Ministris aliquid supra sortem, tum pro eorum sustentatione, domus reparatione, &c. tum pro solutione censuum, sicubi iis Montes gravantur. Ob hanc ultimam conditionem disputari solet, an Montes pietatis ab usura immunes sint; alia enim conditiones nihil habent quod in maximum pauperum juvamen non cedat. Sit

CONCLUSIO. Montes pietatis sub assignatis conditionibus facti, liciti sunt.

Prob. 1°. quia approbati sunt tum à Concilio Lateran. ubi prohibetur sub poenâ excommunicationis nè quis contra disputare ausit; tum à Concilio Trid. quod Sess. 22. de reform. c. 8. Montes pietatis recenset inter *pia loca* quæ ab Episcopo visitari debent.

Prob. 2°. ab intrinseco. Ideò tantum culpari possent Montes pietatis, quia in iis aliquid supra sortem recipitur: Atqui non ideò culpari possunt. Ad id enim satis est ut legitima suppetat ratio aliquid supra sortem recipiendi: Atqui res ita se habet. Certa enim debet assignari merces Montium Ministris, cum eâ mercede digni sint: tum quia pecunias servant, omnique curâ semper paratas habere satagunt; quæ cura, utpotè mutuum antecedens, pretio æstimabilis est: tum quia non sine magno labore pignora custodiunt, excutiunt, & alia ejusdem generis multa in gratiam mutuatariorum præstant: Atqui iis assignari nequit merces condigna, nisi aliquid supra sortem recipiant, aut aliquid pereat Montibus, quibus id periret quod in stipendium Ministris daretur: Ergo.

Confirm. Si amicus unius diei intervallo hinc distans mutuum à me petat, quod ad eum mittere cogar per hominem conductum, dubio procul & sortem, & hominis à me missi impensas exigere possum;

Ergo à pari Montium Custodes pro impensis quas necessario faciunt, aliquid ultra sortem exigere possunt.

Tempus est ut loquamur de aliis contractibus qui ad mutuum magis accedunt, & sæpè ad usuram, quales sunt contractus societatis, cambii & censûs.

C A P U T Q U A R T U M.

De Contractu Societatis.

Contractus Societatis definitur, Duorum vel plurium conventio contribuendi ad commune lucrum & damnum, secundum proportionem rerum contributarum. †

Dicitur 1°. *conventio*; honesta nempe & quæ si facta non esset, non posset qui alium pecuniâ aut industriâ adjuvit, in lucri vel damni partem venire, sed ad summum stipendium labori suo debitum percipere; & tunc esset contractus locationis vel conductionis, non societatis.

Dicitur 2°. *contribuendi ad commune lucrum*; ut 1°. si alius pecuniam, animalia, naves conferat, alius industriam & laborem; 2°. si ambo partim pecuniam conferant, partim industriam.

Dicitur 3°. *secundum proportionem*, &c. quia finitâ societate, qui in eam æqualiter contulerunt, æqualiter dividere debent; qui inæqualiter, non nisi inæqualem in lucro partem prætereendere possunt; & idem est de damno, quod, vel æqualiter, vel proportionaliter est dividendum.

Sed quæritur 1°. an si finitâ societate nullum sit lucrum, tantumque restet pecunia ab uno sociorum collata, ea dividi debeat ipsum inter & alium qui operas pecuniæ æquivalentes contulit.

R. negat. 1°. quia tantum perdit qui negotiationi vulgò proficuæ subjecit pecuniam suam, eamque sterilem recipit, quam qui nihil ex industriâ suâ percepit emolumentum; 2°. quia qui pecuniam confert in

focietatem, majori semper obnoxius est periculo; quàm qui solam confert industriam; prior enim duplici semper subjacet periculo, amittendi nempe pecuniam & lucrum; posterior verò non nisi lucri amittendi periculo obnoxius est; 3^o. quia, ut docet S. Thom. 2. 2. q. 78. a. 2. ad 5. *qui committit pecuniam suam vel mercatori, vel artifice per modum societatis cujusdam, non transfert dominium pecuniæ suæ in illum; sed remanet ejus, ita quòd periculo ipsius mercator de eâ negotiatur, vel artifex operatur.* Ergo si pecunia pereat, perire illi debet qui pecuniam contulit; & si supersit, eidem reddenda est, ut qui sentit onus, sentiat & commodum. Sic ubi tamen vigeret consuetudo, aut inter partes convenisset, ut capitale unà cum lucro vel sinè lucro divideretur inter socios, iis etiam in divisione comprehensis qui solam operam contulissent, illa divisio fortis licita esset. Atque hoc sæpissimè usu venit in societate de animalibus initâ, quâ finitâ, dividuntur plerumque animalia quæ societatis capitale constituebant.

Quæritur 2^o. quis solvere debeat impensas quæ pro bono societatis fiunt ab eo qui operas ponit.

R. eas solvi debere ab omnibus fociis, nisi aliter constitutum sit, vel privatâ sociorum conventionem, vel loci consuetudine: unde impensæ itinerum, solutionis vestigalium, morbi, expoliationis à furibus in quorum manus inciderit qui societatis causâ peregrinabatur, & alia id genus damna quæ quis proximè ob datam rebus societatis operam passus est, ab omnibus ferri debent, atque sumptus illi priùs deducendi sunt, quàm lucri rationes computentur; lucrum enim non æstimatur nisi deducto ære alieno.

At focii non tenentur de damnis quorum societas non nisi causa remota est, aut quæ qui operas ponit suâ solùm culpâ passus est. Hinc si socius iter conficit, & interim res ejus domesticæ dilabantur, aut propter ejus absentiam, *eum heredem quis instituere desisset, aut legatum prætermisisset, aut patrimonium suum negligentius administrasset, dampnum illud solus*

pati debet, quia id non in societatem, quamvis ejus occasione impensum est. Ceterum ex alibi dictis patet eum qui societatis negotia curat, teneri de culpâ latâ & levi, non de levissimâ.

Quæritur 3°. an licitus sit societatis contractus in quo exigitur pignus pro securitate capitalis, si fortè alterius culpâ pareat. R. affirmat. Ratio est, quia qui pecuniam suam in societatem tradit, hanc eâ conditione tradere potest, ut alter socius ex eâ non negotietur, nisi tali loco, tali tempore, & talibus in circumstantiis; adeò ut si hæc ab altero non ferventur, pecunia ei pereat; Ergo pro pecuniæ hujus securitate pignus accipere potest, illudque servare, si pecunia perierit ex culpâ socii alterius.

Hactenus dicta Theologis omnibus probantur; sed duo sunt contractus de quibus seriò disputant: alter spectat societatem quæ fit in educandis animalium, ut ovium & vaccarum gregibus: alter spectat societatem cui annectitur asscuratio pro capitali, & venditio lucri incerti pro certo, de quibus seorsim est dicendum. A posteriori initium disputationis ducemus.

ARTICULUS PRIMUS.

De tribus Contractibus.

TRes contractus sic fiunt. Petrus init contractum societatis cum Paulo negotiatore, apud quem aureos centum deponit, ut uno industriam, altero pecuniam conferente, uterque lucretur. Petrus sperat se ex hoc contractu circiter triginta aureos esse lucraturum supra capitale; sed veritus nè capitale suum pereat, init cum eodem Paulo contractum alium asscurationis, eique ut suam sibi pecuniam asscuret, aureos decem promittit. Rursumque existimans melius sibi fore si lucrum habeat certum, cum Paulo tertium contractum init, eique lucrum majus quod sperat, & quod incertum est,

vendit pro decem v. g. aut duodecim aureis sibi donandis; siue negotiatio benè aut malè succedat; & sic salvo & extra periculum constituto capitali, propter triplicem hunc contractum, *societatis* nempe, *affecurationis* pecuniæ & *venditionis* lucri majoris incerti pro lucro certo minore, contingit ut Petrus certò recipiat decem aut duodecim supra sortem. Quæritur an is contractuum circulus ab omni usuræ vitio immunis sit, siue fiat semel vel successivè inter eos qui societatem inierunt, siue fiat cum aliis personis extra societatem constitutis. Sit

CONCLUSIO I. Tres contractus inter socios facti, simul aut successivè, prorsus sunt illiciti.

Prob. 1^o. ex Bullâ *Detestabilis*, quam an. 1586. emisit Sixtus V. ubi sic: » Damnamus & reprobamus » omnes & quoscumque contractus & conventiones » & pactiones post hæc ineundos aut ineundas, per » quos seu quas cavebitur personis pecunias, animalia aut quaslibet alias res, societatis nomine » tradentibus, ut etiam si fortuito casu quamlibet » jacturam, damnum, aut amissionem sequi contingat, fors ipsa seu capitale semper salvum sit, » & integrum à socio recipiente restituatur; siue ut » de certâ quantitate, vel summâ in singulos annos, » aut menses durante societate respondeatur; statimque hujusmodi contractus, conventiones & » pactiones usurarios & illicitos post hæc censerì » debere; atque in posterum non licere iis qui pecunias, vel animalia, aut alias res in societatem » tradent, de certo lucro, ut præfertur, percipiendi inter se pacisci, & concordare. »

His conformiter propositio hæc, *Si contractui societatis adjungatur contractus affecurationis capitalis, ac venditionis lucri incerti pro certo, virtute trium horum contractuum licitum est exigere lucrum certum, cum affecuratione capitalis*, damnata est an. 1664, à Facultate Parisiensi, ut *falsa, scandalosa, inducens ad usuras committendas, variasque aperiens artes pacendi, justitiam & caritatem violandi, &c.*

* Reponunt adversarii: 1°. tres contractus non reprobantur per Sixtinam ut jure naturali illicitos, cum Pontifex solum dicat eos *posthac in futurum censerī debere illicitos*: 2°. addunt eam solum à Sixto V. prohibitam fuisse societatis speciem, in quā periculum summæ capitalis & lucri in alium socium rejicitur vi solius contractus societatis, non autem vi duorum qui ei superadderentur contractuum, assecurationis nempè, & venditionis fructuum; prout testatur Comitulus, Lib. 3. q. 12. Casuista non laxus.

Refellitur prima responsio. Contractus enim de cujus justitiâ vel injustitiâ à Navarro interrogatus fuerat Romanus Pontifex, reprobatur, quia per eum *irreperit versutè & callidè humani generis hostis.... ut incautos homines.... in usurarum voraginem... sedè immergat*. Addit Sixtus, *se nuper cum magno dolore audivisse hoc malum in quasdam Provincias irreperisse contra æquitatem & societatis justitiam*. Quæro an il sint characteres contractus in se liciti, & justitiæ legibus consentanei.

Refellitur secunda responsio. Damnat enim Sixtina contractus omnes per quos cavebitur personis pecunias societatis nomine tradentibus, ut etiam si fortuito casu.... amissionem sequi contingat, sors ipsa seu capitale semper salvum sit; prout Navarrum inter & Soto controvertebatur; Atqui hanc Navarri cum Soto controversiam, de quâ tantum consultus fuerat Pontifex, nè quidem attigisset, nedum diremisset, si non loqueretur de assecuratione sortis, prout fit in tribus contractibus; Ergo.

Quod refert Comitulus, dixisse Toletum eos solum à Sixto prohibitos fuisse contractus, qui ante prohibitionem justī non erant, nihil facit contra nos qui contendimus tres contractus in se malos esse & semper fuisse, licet post Sixti definitionem magis adhuc in futurum illiciti censerī debeant.

Adde quòd ex dicendis evidens futurum sit, capitale non nisi vi ipsius societatis assecurari in tribus

contractibus, ſi propriè loqui velis; cùm reipſa qui pecunias ſuas in prædictam ſocietatem confert, nihil pro hac aſſecuratione rependat aſſecuranti, niſi lucrum quod fortè non erit: unde facilè contingit ut qui aſſecurat, perdat ſimul & induſtriam ſuam & capitale quod aſſecurat, & hujus aſſecurationis pretium, quod nullum erit, ſi nullum ſit lucrum.

† † Prob. 2°. Ibi eſt uſura, ubi aliquid ultra ſortem accipitur vi mutui: Atqui in *triplici*, ſeu ut alii dicunt, in *trium contractu*, aliquid ſupra ſortem accipitur, ut patet, nec accipitur niſi vi mutui. Ad id enim ſufficit ut ex tribus contractibus ſimul unitis, verum exurgat mutuum: Atqui res ita ſe habet. Ibi enim eſt mutuum, ubi verum rei dominium in alium ſocium transfertur: Atqui vi trium contractuum dominium rei in alium ſocium transfertur. In eum enim transfertur dominium rei, cui res perit, quique non magis à liberà ejus diſpoſitione poteſt impediri, quàm quilibet alius mutuatarius: Atqui per triplicem contractum ſit ut res alteri ſocio pereat, & ut is non magis quàm quilibet alius mutuatarius à liberà ejus diſpoſitione impediri poſſit; quia quocumque tandem modo de ea diſponat, nihil ad alium ſpectat; cui ſatis eſſe debet ſi capitale ſuum & aliquid ultra, prout conventum eſt, recipiat, ut ſtatim dicemus in reſponſione ad ſecundam objectionem.

* * Prob. 3°. Ea contractuum conjunctio illegitima eſt, quæ ſocietatem deſtruit, aut non efficit niſi ſocietatem leoninam: Atqui talis eſt trium contractuum conjunctio. Ad eſſentiam enim ſocietatis requiritur eſſentialiter damni lucrique communio & æqualitas: Atqui communio hæc planè tollitur per novam trium contractuum ſubtilitatem. Qui enim tradit mille ſub ſpe lucrandi 150. & ex iſto lucro cedit centum, tum pro aſſecuratione capitalis, tum pro venditione lucri incerti, quid aliud facit, niſi quòd per circulos & ambages tradit mille, ut quidquid contingat, recipiat mille & quinquaginta? Hoc autem non eſt tradere mille in ſocietatem, ſed in mutuum cùm-auctario reſtituendum.

Prob. 4°. Idèd potius licitum est lucrari ex societate, quàm ex mutuo, quia mutuans nec industriam ullam negotiationi mutuatarii impendit, nec ullum rei mutuo datæ periculum subit: Atqui idem contingit positis tribus contractibus; Ergo ex iis, (sive definant in mutuum, sive non,) non magis quàm ex mutuo ullum potest lucrum percipi; videtur enim plena & adæquata esse paritas. Datur pecunia in tribus contractibus, datur & in mutuo; ex parte eam dantis nullus est labor, nulla opera in mutuo; idem est in tribus contractibus: affecuratur fors in mutuo à mutuatario, affecuratur & in istis à recipiente.

At datur, inquires, in tribus contractibus, ut ex eâ fiat negotiatio. Sed contra: ad negotiationem non sufficiunt verba hæc, *Negotiari volo*; sed requiritur realitas & sinceritas: an verò is sincere negotiari vult, qui seu benè, seu malè succedat negotiatio, vult lucrum percipere?

† **Obj. 1°.** Non reprobantur tres contractus, nisi quia supponuntur degenerare in mutuum usurarium: Atqui falsum est quòd degenerent. In mutuo enim periculum rei pertinet ex naturâ rei ad mutuatarium: Atqui periculum in tribus contractibus non pertinet ad alterum socium ex naturâ rei. Affecuratio enim capitalis quam præstat tibi, non acquiritur à te nisi vi pecuniæ de quâ cum eo pacisceris ut rem tuam affecuret tibi; Ergo.

R. 1°. tres contractus adhuc injustos fore, etiamsi in mutuum non degenerarent, ut docet ultima nostra probatio.

R. 2°. ad 1. neg. min. ad 2. dist. Periculum non pertinet ad alterum socium ex naturâ rei, id est vi contractus societatis, C. vi contractus affecurationis simul & venditionis fructuum qui superadduntur, N. Quòd autem ex utroque resultet mutuum implicitum, patet ex dictis, & ex modò dicendis patebit.

R. 3°. dist. Affecuratio quam alter socius præstat

346 *Tractatus de Contractibus. PAR. II.*

comparatur per pecuniā quam alter reipsā non solvit, sed ad summum solvere fingit, C. per pecuniā quam alter de facto solvat, N. Si enim in negotiatione exposueris libellas mille, quas tibi ut alter affecuret polliceris libellas quadraginta, itā ut pro ducentis incerti lucri libris quas speras, non nisi centum certi lucri percepturus sis; palām est te mutuo dare mille libellas, ut quidquid tandem eveniat, percipias sexaginta; quas ergo dare videris libellas quadraginta, reipsā non tradis; quia statim restituuntur tibi, cū & de capitali tuo, & certā supra sortem summā percipiendā paciscaris.

Hinc verē dici posset, in triplici contractu totum periculum in alium socium refundi ex naturā contractūs, prout est talis, & sic ex naturā rei; unde ulterius sequitur contractum hunc esse usurarium.

Si enim Petrus diceret rotundē Joanni: Do tibi libellas mille hāc duplici conditione; 1°. ut si pereant etiam fortuito, tibi pereant; 2°. ut post annum reddas mihi mille & quinquaginta, vera esset usura, ut fatentur omnes, secluso, ut supponimus, titulo lucri cessantis: Atqui idem dicitur in tribus contractibus, hoc uno discrimine, quodd in primo casu dicatur nitidē & formaliter; in secundo verō casu per circuitus & ambages.

* Obj. 2°. De essentiā mutui est translatio domini à mutuante in mutuatarium: sed pecunia socio uni per alterum affe-curata non transit in dominium affe-curantis. Si enim in ejus dominium transfiret, utique quia ipsi periret, eamque quidquid eveniat restituere teneretur: Atqui hāc ratio nulla est. Quandoquidem res perit cuilibet affe-curanti, tametsi quilibet affe-curans, rei dominus non sit; unde universaliter verum non est illud, *res domino suo perit*: cū depositum sēpē pereat depositario, qui tamen ejusdem dominus non est.

R. 1°. Sive triplex contractus desinat in mutuum, sive non; non major est titulus lucrandi ex societate sic initā, quā ex mutuo; quia ex S. Thomā,

ut socius sit lucri particeps, requiritur ut tale habeat dominium vi cuius ipse rei periculum subeat ; *1. ad. 1.* quod non contingit in triplici contractu.

R. 2°. ad 1. neg. min. ad 2. neg. maj. Non dico pecuniam transire in dominium alterius socii præcisè quia ipsi perit, sed quia reipsa ei ut domino perit : perit autem ei ut domino, quia non nisi per injustitiam à libero ejus usu impediri potest ; porro non nisi injustè à libero rei usu impediri potest, quia jam nihil alterius socii interest ; quos in usus hæc impendatur pecunia, modò & sortem & supra sortem aliquid recipiat. Malè igitur exigitur à socio ut pecuniam hanc in tali negotiatione infumat, quia cum mercator ille non teneatur rem illam individualiter restituere, sed valorem ejus, non potest impediri quominus eà pro nutu utatur, nisi fortè cum esset solvendo impar, interdiceretur ei, certo commercii genere admodum periculoso, quod & in alio quovis mutuo fieri posset, absque eo quòd hæc mutuantis lex probaret eum vel rei mutuo datæ dominum manere, vel aliquid supra sortem posse stipulari. Longè aliter se res habent in vectoribus qui v. g. vinum affeclurant, ipsi enim tenentur rem eandem in individuo restituere, negotiator verò solùm in specie : ipsi re illà uti non possunt, nisi salvà ejus substantià, nec proinde ad placitum ; secùs mercator ille.

At, inquires, homo ille non vult pecuniam suam mutuo dare. Dist. non vult verbo tenùs & in speciem, C. reipsa, N. Vult enim mutuo dare qui vult lucrum referre, non vi præcisè societatis & negotiationis : Atqui sic se habet homo ille ; alioqui sublatà vel non succedente negotiatione nihil exigere deberet.

Obj. 3°. Tam contractus affeclurationis contractui societatis addi potest, quàm deposito, locato, &c. atqui his sæpè adjicitur ; Ergo.

R. neg. maj. Affecluratio enim est quidem præter, sed non contra naturam depositi, quæ in eo sita est, ut res alicujus alteri custodienda committatur ; quod

optimè subsistit, etiamsi res illa affecuretur; at-
verò affecuratio prout fit in tribus contractibus,
ipsam evertit societatis naturam, quæ æquam lucri
damnique communionem importat, & subsistere
nequit si rei in societatem adductæ dominium in
aliud transferatur; ut in triplici contractu trans-
ferri probavimus.

† † Obj. 4°. Tres contractus jussè fieri possunt cum
diversis personis, modò servetur æqualitas; Ergo
& jussè cum eadem personâ fieri possunt, modò
eadem servetur æqualitas; justitia enim in hac æqua-
litate consistit, non in habitudine ad personas.

R. neg. conseq. Ratio disparitatis multiplex est,
eque evidens. Nam 1°. Societas requirit quidem
lucri & damni communionem, sed inter socios: an
enim desinet societas mea cum Titio, si pater meus
ut mihi animos addat, capitale meum affecurare
velit? 2°. affecuratio per alium facta societati planè
extrinseca est, nec de eâ queri potest vel socius
meus, quem hæc affecuratio nullatenus respicit; vel
ille qui rem meam affecurat, cum ei planè indiffe-
rens sit an res quam affecurat sit in societate posita,
vel non, modò ea non plus in societate periclitetur
quàm extrà, aut si periclitetur magis, majus etiam
pro affecuratione pretium impendam; 3°. vi trium
contractuum societas in mutuum degenerat, qua-
tenus socius sinè injustitiâ à liberâ rei dispositione
impediri non potest: Atqui si capitale meum per
tertium affecuretur, jam hæc mutui ratio non sub-
sistit, quia socius non plus circa rem meam libertatis
habet, quàm si hæc affecurata non fuisset; Ergo.

CONCLUSIO II. Licitus est contractus societatis
cum affecuratione capitalis, si lucrum non venda-
tur; vel cum venditione lucri, si non affecuretur
capitale.

Prob. 1°. Ille contractus jure saltèm naturali lici-
tus est (eum enim ob usuræ periculum jure posi-
tivo reprobati posse non diffitemur) qui nihil eorum
habet vitiorum quæ in tribus contractibus rebus

guuntur : Atqui *duplex contractus* quem mox descripsi, nihil eorum habet vitiorum quæ in tribus contractibus redarguuntur. Hoc enim in iis præcipue redarguitur, quod degenerent in mutuum : Atqui *duplex contractus* in mutuum non vertitur. Ibi enim nè mutui quidem umbra esse potest, ubi socius alter pecuniæ in societatem adductæ dominus non efficitur : Atqui socius pecuniam assecurans, ejus dominus non efficitur; cum verè teneatur hanc impendere in negotiationem de quâ inter ambas conventum est; ut nempe qui pecuniam dedit ex eâ recipiat fructus, si qui proveniant; Ergo.

Quod si lucrum vendatur, multò minus alter pecuniæ dominus erit, cum si pereat, ei sit peritura qui eam in societatem contulit; Ergo.

* Prob. 2°. Ideò contractus de quo agitur licitus non esset, quia is cui res sua assecraretur nullum subiret periculum : Atqui falsum consequens. Ut enim æquale sit utrinque periculum, satis est 1°. ut summa quam unus tradit ad obtinendam rei suæ assecurationem, planè æquivalet periculo quod alter subit; 2°. ut summa hæc verè solvatur assecuranti, non fictè, prout in triplici contractu fieri diximus : Atqui ita res est; 1°. enim, ut supponimus, qui rem suam sibi assecrari curat, justum pro hac assecuratione pretium solvit; 2°. pretium illud non fictè sed verè solvitur, etiamsi nihil ex societate percipiatur lucri, adedque eo sensu perditur; 3°. si nullum ex societate percipiatur lucrum, unusquisque sociorum suam damni hujus partem sentit. Porro nihil horum in tribus contractibus reperitur; Ergo.

Obj. 1°. Concilium Burdigalense anni 1583. ab Apostolicâ Sede in omnibus approbatum, & Conventus Melodunensis anni 1578. sic loquuntur: *In societate animalium quæ inæstimata alicui dantur custodienda, sive ut operas præstet, omnes casus etiam fortuiti semper sint periculo ejus qui dederit, nisi accipientis & custodientis dolo aut magnâ negligentia*

damnum accidisse contigerit. Non fiat pactio ut fors semper sit salva, etiam ex primis factibus. Addunt eadem Concilia, quod si animalia dentur aestimata, ita ut fors danti salva sit, nihil omnino percipi possit; Ergo contractui societatis nè addi quidem potest contractus solus de assecuratione sortis.

R. 1°. Ex allatis textibus ad summum sequi, contractum duplicem positivo jure reprobari, ut qui periculo non careat, & palliandis usuris inservire possit.

R. 2°. dist. antec. Non debet fieri pactio ut fors salva sit gratis, & vi societatis solius, C. non debet fieri pactio, etiamsi justum pro assecuratione pretium solvatur, subdist. non debet, id est, qui pecuniam in societatem confert, exigere non potest ut alter socius suum sibi capitale assecuret, etiam pro certâ mercede, si ejus periculum in se sumere nolit, quia circa hoc omnino liber esse debet; C. non debet, etiamsi socius alter spontè assecurare velit, aut ad id etiam socium alterum invitet, N. Hanc enim assecurationem si spontè fiat, & legitimo pretio, nihil per se habere mali, probant ea quæ statim adduximus argumenta.

† † Obj. 2°. Assecuratio capitalis societatem evertit funditus. Præcipua enim societatis conditio est ex S. Thomâ, ut pecunia collata subiaceat periculo conferentis, vel saltè alterius socii periculo non subsit: Atqui res ita non erit, si socius alter sortem assecuret; Ergo.

R. ad 1. dist. ant. Assecuratio capitalis vi ipsius societatis facta, societatem evertit, C. assecuratio legitime facta, prout eam explicuimus & supponimus, N. Hæc enim assecuratio à socio facta non magis societati nocet, quàm si fieret à tertio; hæc autem ex dictis non nocet societati.



ARTICULUS SECUNDUS.

De Societate Animalium.

Contractus societatis animalium, qui gallicè dicitur *Redbestie*, id est, redditio bestię; vel *Chattel*, seu *Capitale*, quia animalia in hoc contractu locum tenent fundi, seu capitalis, definiri potest, *Conventio duorum vel plurium, quorum alii certum quendam animalium numerum in societatem conferunt; alii, verò hæc animalia servant & pascunt, ut ex fructibus lucrum percipiant.* Qui dat animalia, ut oves, vaccas, &c. apud nos dicitur *le bailleur*; qui eadem custodienda, & pascenda recipit, dicitur *le preneur*.

Quæres 1º. an ille contractus licitus sit.

R. affirmat. quia tam licet animalia in societatem committere villico, quàm pecuniam mercatori.

Ad id autem tres requiruntur conditiones. Prima est, ut si animalia sine *accipientis* dolo vel culpâ pereunt, non sibi pereant, sed *tradenti*. Ratio est, quia res unaquæque domino suo perit: Atqui tradens remanet dominus, nec alio quàm domini hujus titulo lucri particeps esse potest; Ergo. Et certè sublatâ communione in damno, nulla esse potest communio seu societas in lucro.

Secunda conditio est, ut accipiens, villicus, v. g. animalia pascat, & accuratam lucri totius rationem reddat; hoc enim solo accuratæ custodiæ titulo suam sibi in lucro partem vindicare potest.

Tertia conditio est, ut in proventuum seu lucri divisione servetur æqualitas, ità ut *tradens* commensuratam capitali suo seu bestiis, *accipiens* verò adæquaram labori & industriæ partem recipiat.

Ex hisce principiis aliquot solvam conscientię casus in hac materiâ proponi solitos, ut aliorum qui hic proponi non possunt, haberi solutio facilis possit.

I. Titius dat Petro oves ducentas & vaccas viginti post factam earum æstimationem, iis conditionibus: 1º. ut singulis mensibus certa lactis, casei,

352 *Trañatus de Contractibus. PARS II.*

aut lanæ quantitas à Petro reddatur; 2º. ut exacto contractùs tempore, vel pretium quo animalia hæc æstimata fuerunt reddatur à Petro, vel alia ejusdem valoris animalia; 3º. ut interim à Petro pascantur, custodiantur, &c. Valetne is contractus?

R. negat. quia nulla est hîc societas, cùm Petrus totum subeat rei sibi datæ periculum, utpotè qui eam secundùm factam illius æstimationem reddere teneatur; Ergo Titius nullam in lucro partem prætereendere potest. Et certè talis contractus vel est mutuum, vel venditio; si mutuum, usura est manifesta ex eo lucrum percipere; si venditio, quam æstimatione fieri dicunt Leges, venditor nihil ultra æstimationem percipere debet.

II. Séd quid, si Petrus affecuret quidem capitale Titio, sed vicissim Titius majorem lucri futuri partem concedat Petro, ut eum ab hujusce affecurationis pretio indemnem faciat?

R. hoc nihil esse aliud quàm tres contractus. Nam 1º. Petrus subit periculum gregis pro parte lucri quam fortè non percipiet, quia fortè nullum erit lucrum; 2º. Petrus de hoc grege pro nutu disponere potest, absque eo quòd legitimè conqueri possit Titius, cui satis est si tempore præfixo & sortem & lucrum ultra sortem recipiat. Porro tres hosce contractus planè iniquos esse patet ex dictis. Aliud esset juxta nos, si Titius certum & reale pretium pro affecuratione Petro consentienti solveret; tunc enim si quid esset lucri, partem ejus exigere posset; si nihil, nihil exigeret.

III. Lucius vaccas 40. Paulo dedit ad sex annos, sub iis conditionibus: 1º. ut Paulus eas pascere ac servare teneatur, & tres aut quatuor frumenti modios Lucio singulis annis retribuere debeat; 2º. ut Paulus unoquoque anno duodecimam capitalis partem acquirat; 3º. ut exacto sex annorum circulo, Lucium inter & Paulum ex æquo dividantur capitale & fructus, *le fonds & le croît*. Peccatne hic contractus?

R. in hoc contractu, qui alicubi vocatur *Gazaille*, nihil esse mali; modò, 1^o. id quod perit, & necdum acquisitum est ab *accipiente*, pereat danti seu *socio*; 2^o. modo etiam id quod Paulus recipit singulis annis, aut in fine contractûs recipiet, sit industriæ ejus commensuratum, &c. Ratio est, quia in tali contractu qui præter societatem continet & venditionem, plena est æqualitas.

Ceterum hi societatis contractus multiplici modo iniri possunt. Fieri enim potest ut *accipiens* mediam capitalis partem solvat, sive ex novis foetibus, sive ex pecuniâ suâ, & tunc dicitur *Chetel affranchi*; vel ut hæc non solvat, tuncque dicitur *Chetel non affranchi*. In secundo casu periculum pertinet ad dantem; in primo pertinet ad utrumque, sed in secundo casu *dans* totum capitale recipit, nisi casu fortuito perierit; in primo, & capitale, utpotè quodd commune factum sit, & lucrum ex æquo dividuntur.

Quæres an villico dicenti oves fortuito casu periisse, habenda sit fides, an verò in conscientiâ cogi possit ad earum solutionem, si probare non possit eas sine culpâ suâ periisse.

Respondet Coquille eximius Consuetudinis Nivernensis Interpres, his verbis: *Pour ce que le preneur par exprès est chargé de la garde du bestial, je crois qu'en cas de perte ou de mort, il est tenu de prouver qu'il n'y a rien de sa faute*. Idem tenet Mauduit in Consuet. Bituric. Qui enim excipit, probare debet id quod excipitur. L. 2. ff. de probat.

CAPUT QUINTUM.

De Cambio.

Cambium, quod generatim idem est ac permutatio unius cum alio, quodcumque illud sit, strictius hîc sumitur pro permutatione pecuniæ cum

354 *Traſſatus de Contractibus. PARS II.*

pecuniâ : qui recipit pecuniam, dicitur *campſarius*; qui dat, dicitur *campſor*, *colibiſta*, *bancarius*, *nummularius*.

Cambium definitur, *Contractus quo pecunia pro pecuniâ commutatur cum lucro campſoris*. Differt à venditione in quâ pecunia commutatur cum merce; à deposito, in quo eadem numero res reddi debet; à mutuo, quod ex lucri intentione fieri nequit, cum è contra campſor poſſit lucrum intendere, de quo ſtatim.

Cambium dividitur in fictum & reale. *Fictum*, quod & *ficcum* appellatur, illud eſt quo pecunia non permutatur reipsâ, ſed permutari fingitur; ut cum datur pecunia recipienda non eo loco quo fingitur; ſed eo loco quo datur, quamvis alio tempore. *Reale* eſt illud quod non fingitur, ſed verè fit, & triplex eſt: *Manuale* ſeu minutum quo præſens pecunia de manu ad manum pro aliâ diverſæ ſpeciei mutatur, ut aurea pro argenteâ, gallica pro hispanicâ. *Locale*, ſeu cambium per litteras, quod eſt permutatio pecuniæ præſentis cum diſtanti; ut ſi hic des pecuniam campſori, ut eam per litteras cambii amico tuo Romæ reſtituendam curet. *Temporale*, quo hodie v. g. datur pecunia putà centum nummi, ut poſt tres aut quatuor meſes reddatur eadem pecunia cum duobus nummis ſupra centum: Atque illud eſt celebre cambium quod alii Lugdunenſe vocant, quaſi Lugduni in uſu poſitum; alii Nannetenſe & Francoſurtenſe, eâdem de cauſâ. Quæritur an varia hæc cambia licita ſint? Sit

CONCLUSIO I. Cambium per ſe licitum eſt, ſervatis ſervandis.

Prob. quia cambium & Reipublicæ utile eſt, & nihil habet mali: 1º. quidem Reipublicæ utile eſt, imò & neceſſarium, cum cambii ope multorum damna & incommoda vitentur: multi enim indigent pecuniâ minutâ; multi pecuniis quæ in aliis quò peregrinaturi ſunt Regnis currunt: multi ſuas ſine magno latronum metu deportare non poſſunt: hi

verò incommodis per cambium subvenitur ; 2°. Cambium nihil habet mali. Si quid enim in eo redargui posset, hoc utique quoddam vi cambii aliquid supra summam à campfore datam recipiatur : Atqui hoc culpari non potest ; quia iusto fit titulo, impensarum scilicet, sine quibus non potest campfor omnis generis monetas colligere, ut satisfaciatur cuilibet indigenti ; correspondentes habere, ministros, domum, aliaque id genus huic commercio necessaria conducere ; Ergo.

Obj. 1°. Non plus valent centum nummi in auro quam in argento ; Ergo qui pro eorum commutatione aliquid recipit, non servat æqualitatem.

R. dist. ant. Non plus valent ratione sui & simpliciter, C. ratione impensarum quas campfor facere tenetur, N. Cum autem impensæ illæ sine quibus cambium subsistere æquit, pretio sunt æstimabiles, nihil mirum si pro ipsis possint campfores aliquid accipere ; alioqui frustra ponerent *operam & sudorem suum in re licitâ ad utilitatem aliorum*, Opusc. 73.

Obj. 2°. Ex dictis alibi, res non est carior, quia utilior est emptori ; Ergo.

R. non vendi à campfore utilitatem quæ se teneat ex parte ipsius emptoris, sed eam quæ se tenet ex parte rei venditæ, quam campfor sine multis impensis procurare non potest emptori ; has verò impensas campfor pati non debet.

Inst. Ergo campfor nihil recipere poterit, cum cambium in ipsius utilitatem cedit, ut cum ei utilius est habere pecuniam Parisiis quam Lugduni.

R. neg. ant. 1°. quia cum etiam longè utilius esset campfori pecuniam hic quam alibi habere, nihil ultra constitutum Legibus pretium recipere potest ; 2°. quia utilitas quam tunc percipit campfor, bonæ ejus fortunæ, & arti imputari debet ; quam artem sine sumptibus exercere non potest.

CONCLUSIO II. Cambium siccum illicitum est.

Prob. quia cambium illud verum est mutuum ex

356 *Traſſatus de Contraſſibus. PARS II.*

quo lucrum ſine ullo titulo percipitur; quod uſurarium eſt, ut per ſe patet. Tale cambium eſt, ſi quis mercatorem adeat Lutetiæ à quo mille nummos mutuos accipiat, quos quidem mercator mutuos dare nolit, ſed ad cambium duntaxat cum obligatione eoſdem reſtituendi Lugduni, quamvis ſciat campſarium iis non indigere Lugduni, ſed Pariſiis, neque eos alibi quàm Pariſiis eſſe reſtituturum; unde hoc cambii genus reprobavit S. Pius V. Bullâ *In cam.* an. 1571.

CONCLUSIO III. Cambium temporale, ſive Lugduni, ſive alibi exerceatur, eſt uſurarium.

Prob. quia in hoc cambio datur hodie pecunia cum obligatione eandem reddendi cum auctario, poſt aliquot, tres v. g. meſes; & hoc auctarium Lugduni majus aut minus exigitur, prout pecunia plus aut minus valuit per tres elapſos proximè meſes. qui ſingulas inter nundinas currunt: quòd ſi poſt illud tempus non ſolvatur promiſſionis valor, renovatur promiſſio, & auctarium quod jam debitum eſſe ſupponitur, capitali additur, ità ut ſolvi debeat uſura uſuræ, quod quidem tunc, & malè vocatur *recambium*: Atqui contractus ille videtur plenus iniquitatis; 1°. auctarium non exigitur niſi pro carentiâ pecuniæ, ad certum tempus, & pro ſolutionis dilatione; unde quo major eſt dilatio, majus exigitur auctarium: Atqui pro carentiâ pecuniæ, aut dilatione ſolutionis, aliquid ſupra fortem exigere, mera eſt uſura, ut alibi dictum eſt; 3°. quia nequidem negotiatoribus licitum eſt uſuras uſurarum exigere: Atqui eas vi cambii hujus exigi dicunt: Ergo duplex hîc intervenit iniquitas.

Fruſtrâ reſpondent cambium illud Principis auctoritate firmatum eſſe. Nam 1°. id diſertè negant qui de cambiis licitis & illicitis plenius & doctius ſcripſere. Ità inter alios vir eruditus Marechal, *L'eſpece du change entre Marchands trafiquants à foires de Lyon, eſt ſeulement tolérée.* 2°. Si cambium Lugdunenſe approbatum fuiſſe dicatur, dicendum

ut suppositum fuisse mercatores qui pecuniam
 ut, aliquid supra sortem recipere titulo lucris ces-
 tis; si enim res ita sit, haud dubium est, quin
 usurâ excusentur: verum præterquam nullam
 debere debent intentionem lucrandi vi mutui, quia
 docet S. Antoninus, *intentio lucris ex mutuo*, 3. p. tit. 6.
ut usurarium; necessum est ut auctarium recep-
 ti pecuniam suam verè subtrahant negotiationi,
 neque campsariis nonnisi rogati, & quasi invita-
 cedant. Quæro autem an ea sit conditio eorum
 in Plateâ Lugdunensi pecuniam præparatam
 debent, & de alio ineundo commercio nè inter-
 miendum quidem somniant.
 Ceterum illud solùm impugno cambii genus quod
 crispis: si enim aliter exerceatur cambium Lug-
 dunense, ut aliqui loci hujus incolæ, me præsentem,
 erunt, de eo penes alios esto iudicium.

CAPUT SEXTUM.

De Censibus.

¶ *Census gallicè rente*, prout præsentis est insti-
 tuti, definitur, Jus percipiendi annuam pensio-
 nem ex re vel personâ alterius utili vel fructiferâ.
 Dicitur 1º. *jus*, seu facultas exigendi pensionem,
 in qui debet, dicitur *censuarius & venditor*, quia
 certâ quam mutuo recipit pecuniæ summâ, aut
 re æquivalenti, vendit alteri jus certam certo
 tempore pensionem recipiendi: is verò cui ea de-
 betur, dicitur *creditor, censuarius & emptor*, quia
 illud pecuniâ suâ emit.
 Dicitur 2º. *ex re vel personâ alterius*; quia jus
 us pensionis non tantum potest fundari in re,
 g. domo, vel agris; sed etiam in personâ, modò
 quid sive ex officio, sive labore & industriâ lu-
 cri possit.
 Census dividitur in reservativum, & consignati-

Rente
constitue
ou volan-
te.

Reservativus est jus percipiendi certam pensionem quam quis sibi reservat in re fructiferâ, cujus plenum alteri dominium tradit. Ad hanc speciem pertinent census dominicales, *cens ou redevances seigneuriales*, qui dominis competunt, eò quòd translatâ in aliquos particulares fundorum quorundam proprietate, aliquam sibi ex iis pensionem reservaverint, quasi in recognitionem. Census verò *consignativus*, de quo hic sermo, est jus quod quis dato & constituto alteri personæ pretio, ab eadem emit ut certam quotannis pensionem recipiat, juxtâ taxam Principis & leges locorum.

Census *consignativus* subdividitur, 1°. ex parte rei super quâ constituitur, in realem, personalem & mixtum; 2°. ex parte pensionis, in pecuniarium, & fructuarium; 3°. ex parte temporis quo durat, in temporalem, vitalitium, & perpetuum; 4°. ex parte modi quo creatur, in redimibilem, & irredimibilem.

Census *realis* ille est, qui constituitur super re fructiferâ, ut domo, eamque perpetuò comitatur, adeò ut ad quemcumque res illa transit, simul & transeat annexum ei pensionis onus, donec legitime redimatur.

Census *personalis* ille est, qui immediatè constitutus est super ipsâ personâ, quæ sibi, vel suis etiam hæredibus obligationem imponit solvendi ex labore suo, vel etiam ex bonis si quæ habeat, certam pensionem. Hic census non transit in realem, quamvis pro ejus asssecuratione detur hypotheca: quia res hypothecata primo loco non obligatur, sed duntaxat in defectum personæ.

Mixtus est ille, qui tam super re quàm personâ constitutus est, & tales esse solent census hodierni.

Pecuniarius est ille, qui solvendus est in pecuniâ; *fructuarius*, qui in fructibus, ut vino.

Temporalis est qui ad certum tempus, ut ad annos viginti constituitur: *vitalitius*, qui ad vitam hominis; *perpetuus*, qui in perpetuum constitutus est, ita ut per se nunquam expiret.

Redimibilis ille est qui redimi potest ad nutum, vel censuarii, vel censualistæ, vel utriusque: *irredimibilis*, qui non potest redimi. His præmissis, quæritur an, & quâ conditione prædicti census liciti esse possint.

Extra controversiam est, census reservativos omnino licitos esse: tùm quia eos adhibuit Joseph, cùm Ægyptiorum bona pro tritico in Pharaonis dominium asserta, postmodum Ægyptiis restituit, annuâ super his pensione Pharaoni reservatâ; tùm quia æquum est ut qui rei suæ alteri vassallo vel non, proprietatem confert, aliquam in eâ pensionem reservare possit. Hic tamen multiplici modò peccari potest, ut dixi in Tract. de statuum obligationib. Jam quæritur an licita sit emptio reditûs pecuniarii, saltèm novi, sive perpetui, sive temporalis. Quâ de re sit

CONCLUSIO I. Census realis est licitus: licitus quoque est census personalis in locis in quibus non viget S. Pii V. Constitutio.

Prob. 1. pars, 1°. ex unanimi hodie Ecclesiarum, Monasteriorum, Fidelium, imò Nationum omnium consuetudine, à quibus census prædicti approbantur & exercentur. Adde SS. Pontifices Martin V. Calixtum III. Nicolaum V. & alios, re ponderatâ, prædictos census ab omni malo immunes judicasse.

Prob. 2°. quia tota quæ in his censibus redargui potest inæqualitas, hinc petitur quòd emptor census certam singulis annis pensionem recipiendo, post temporis lapsum plus recipiat quàm dedit: Atqui hæc ratio non probat ullam hic esse inæqualitatem. Qui enim fundum fructiferum emit, pretium suum post aliquot annos recuperat, & temporum lapsu summam eâ quam venditori dederat majorem consequitur, nec tamen ullius injustitiæ accusatur. Ratio utriusque hæc est, quòd ex communi hominum sensu, summa per multas partes divisa, nec recipienda nisi successivè, & sic variis incommodis &

periculis expoſita non tanti valet quanti iſtarum partium collectio ſimul poſſeſſa, quæ & nullis penè obnoxia eſt incommodis, & ad quodlibet lucri negotiationiſque genus longè utilior eſt & commodior.

Prob. 2. pars de cenſu personali; 1°. quia poteſt quis alteri gratis concedere juſ annuæ penſionis ſuper perſonâ ſuâ; Ergo & vendere, quia pretio æſtimabile eſt, adeoque & vendibile; 2°. quia perſona non minùs per artem ſuam poteſt eſſe fructifera, quàm ager & domus; Ergo ſicut vendi poteſt penſio ſuper agris aut prædiis, ſic & vendi poteſt penſio percipienda ex lucro quod perſona ſua ſibi labore acquireret; 3°. idem probat uſus totius Galliarum Regni, in quo cenſus perſonales vigent, & nunquam à ſupremis Curiis, Præſulibusve noſtris reprobati fuère; haud dubio reprobandi, ſi vel uſuram, vel ullam injuſtitiae labem continerent.

Dixi in locis in quibus non viget Pii V. Conſtitutio: nam S. ille Pontifex ut uſuris cenſus nomine palliatis occurreret, Bullam Cum onus anno 1569. emiſit, quâ ſtatuitur, *cenſum conſtitui nullo modo poſſe, niſi in re immobili, aut quæ pro immobili habeatur, de ſua naturâ fructifera*, adeo ut re in totum vel pro parte peremptâ, aut infructuoſâ in totum, vel pro parte affectâ, cenſus ad ratam perire debeat. Sed illæ conditiones nec in Galliâ, nec in Hiſpaniâ aut Belgio, imò nec Romæ obſervantur, cùm ibi cenſus perſonales in uſu ſint, & vix ullibi ita creentur ut ſequi debeant conditionem rei ſuper quâ conſtituti ſunt; unde eâ ex toto pereunte, illi nequidem ex parte pereunt.

Obj. Cenſus minoris emitur quàm valeant omnes penſiones ſeparatæ; Ergo emptio illius eſt illicita, quia centum aurei, v. g. per partes ſolvendi, idem valent ac ſimultanea eorum collectio, alioqui mutuans cum pacto non repetendi fortem, niſi per partes, poſſet aliquid ultra fortem exigere, pro huiſmodi mutuo, quod tamen uſurarium foret; Ergo.

R. ad 1. neg. conſeq. & iterum dico, ex communi hominum

dominum estimatione, id quod solvitur per partes longo intervallo à se diffitas, multò minoris valere quàm simultaneam istarum partium collectionem; alioqui nunquam satis solvi possent prædia ex quibus redditus successivi quidem, sed perpetui colliguntur.

Nec nocet, quòd ex pecunià mutuo datà, & per partes restituendà, nihil ultra sortem recipi possit; magna enim est censum inter & mutuum disparitas: 1°. quia pecunia mutuo data communiter loquendo post tempus satis breve repeti potest, secùs pecunia ad censum data; 2°. quia mutuans pacisci potest, ut si pecunià suà gravissimè indigeat, eandem & citius & totaliter repetat; non sic censualista, qui nec pensionum collectionem, nec pecuniam mutuo datam repetere potest, quibuscumque sit in angustiis; 3°. quia in mutuo nihil emitur, ut hinc patet quòd pecunia non transeat in dominium mutuatarii, nisi cum onere eandem restituendi priori domino; at in censu emitur jus ad pensionem; & pecunia pro pretio data tam plenè & absolutè transfertur in dominium censuarii seu venditoris, ut possit eam nunquam restituere.

Quæres 1°. quænam sint in Galliis censùs constituendi conditiones.

R. tres esse præcipuas. Prima est, ut emptor seu censualista sortem in perpetuum alienet, nec unquam cogere possit debitorem à quo solvitur census, ut eam restituat emptori. Secunda, ut venditor possit se liberare cum volet, seu censum redimere, refundendo emptori pecuniam suam. Passim tamen in usu est, ut venditor qui redditione pretii censum extinguere volet, id *per bimestre* ante denuntiare debeat emptori; quia quisque libertate suà rationabiliter uti debet; nec æquitati consonum satis videtur, ut pridie ante monetæ diminutionem sua emptori pecunia refundatur. Tertia demùm conditio est, ut redditus seu pensio solvatur secundùm taxam Principis, *au denier, au taux de l'Ordonnance.*

Quæres 2°. an non igitur constitui possit census irredimibilis; an non census redimibilis aliquid includat mali. Ut solvantur eæ quæstiones, revocandum in memoriam pactum de redimendo fieri posse, vel in gratiam solius venditoris, vel in gratiam solius emptoris, vel demum in favorem utriusque.

CONCLUSIO II. Census perpetuus sive irredimibilis licitus est jure naturali. Ità vulgò Theologi.

Prob. quia idem sentiendum est de emptione censûs, ac de aliâ quâvis emptione: sed emptio quælibet ità fieri potest, & solet, ut venditor nullum habeat jus rem semel venditam ab emptore retrahendi; Ergo & censûs emptio ità fieri potest, ut venditor jus redimendi nullum habeat.

Obj. In censu qui ex parte censuari irredimibilis est, plus gravatur debitor, quàm si ab usurario mutuum accepisset; in hoc enim liberare se posset sorte redditâ, in illo verò non potest; Ergo.

R. neg. ant. Gravamen enim usuræ prorsus iniquum est; gravamen verò in censu impositum justum est, cum fundetur in venditione, quæ solet esse perpetua. Et certè si valeret objectio, iniqua foret & injusto gravamini conjuncta venditio, vi cujus emptor fructus perpetuò recipit, adeò ut venditor iis nunquam frui possit, etiamsi sortem reddere velit; hoc autem est contra communem omnium sensum.

Ceterùm, census irredimibilis positivo hujus Regni jure non approbatur, ut patet ex secundâ conditione quam in Galliâ requisitam esse diximus ad censûs constitutionem. Idem in Belgio locum habet ex Lege Caroli V. an. 1728. Bruxellis editâ.

CONCLUSIO III. Census redimibilis ad nutum venditoris, prout in Galliâ constituitur, est licitus.

Prob. quia venditio censûs redimibilis, nihil est aliud quàm venditio rei cum pacto de retrovendendo in favorem venditoris: Atqui talis venditio licita est, ut dixi sup. p. 265.

De censu ad nutum emptoris redimibili quid sentiendum sit, colliges ex iis quæ ibidem diximus.

CAPUT SEPTIMUM.

De Locatione , Conduçione , Deposito , &c.

Locatio & conduçtio sunt unus idemque contractus , qui ex parte locantis *locatio* , & ex parte locatarii *conduçtio* , appellatur.

Locatio est contractus quo usus vel fructus rei aut personæ ad certum tempus pro pretio traditur : conduçtio est contractus quo accipitur ille usus vel fructus. Sux sunt locatori & conductori obligationes.

1°. Locator efficere debet ut conductor re uti vel frui liberè possit. Non tenetur tamen de vi majori , ut si princeps domum locatam usurpet , si ea pereat incendio.

2°. Locator occultum rei locatæ vitium aperire debet , ut si domus ruinosa sit ; si spiritibus vexata ; aut vexari dicta ; si equus onera abjicere & excutere consueverit : unde tenetur de damno , si scienter vitium celaverit. Si res inutilis sit , locator nihil accipere potest ; si utilis quidem , sed minùs quàm pactus est locatarius , minuenda est pensio. Et hæc in foro conscientiæ vera sunt , sive defectus evidens sit , sive non ; modò cum sciverit , aut scire potuerit locator.

3°. Debet & locator impensas in re factas , necessarias nempe & utiles solvere , nisi aliter conventum sit.

4°. Rem ante tempus constitutum repetere non potest , nisi id exigant necessitas reficiendæ domûs , mali conductoris mores , solutionis defectus , &c. itèm si locator domo suâ vere indigeat , &c.

Conductoris seu locatarii varia sunt onera : 1°. re conduçtâ uti non debet , nisi in usum pro quo conduxit ; sic equo ad vehendum onus uti non potest , qui eum ad ferendum hominem conduxit ; nec inajus onus imponere , qui de minori pactus est ; 2°. tenetur

364 *Tractatus de Contractibus. PARS II.*

25. ff. de dolo, culpâ latâ aut levi, non suâ tantum, sed
ati, & sublocatariorum aut famulorum; 3°. culpâ loca-
tarii & illud adnumeratur, si propter inimicitias ejus
vicinus arbores succiderit. Propter inimicitias, in-
quam, ex conductoris culpâ procreatas: si quis
enim alterius odium incurrerit, quia contra eum
testimonium dixit, haud æquum est ut id sibi in
damnum imputetur.

28. ff. Aliæ conditiones, ut quodd pensio conventa solvi
cat. debeat, res locata constituto tempore restitui, ut
ante id temporis res sine causâ non deferatur, pa-
rum difficultatis habent. Pensio solvanda est, etiam si
ex parte conductoris, licet absque ejus culpâ, con-
tingat ut re locatâ, ut v. g. equo uti non possit: se-
cûs si equus morbo afficiatur, aut domus corruat,
vel ob bellum inhabitari non possit. Idem dicendum
de eo qui operas suas locavit; is enim totius temporis
mercedem accipere debet, si per eum non stetit quomi-
nus operas præsaret. Qui malè aut segniter laborant
ad restituendum tenentur, prout majoris aut mino-
ris damni causa fuere.

Superest una difficultas, cui nempe res locari
possit.

R. rem ei locari non posse qui prævidetur eâ
abusurus; unde peccas 1°. si arma cuiquam locaveris
quem iis usurum putas ad occisionem; 2°. si mere-
trici loces domum, etsi eam nemini locare possis;
imò etsi locationis pretium tibi ut subsistas neces-
sarium sit. Ratio est, 1°. quia non licet alteri pro-
curare occasionem & commoditatem peccandi; 2°.
quia ex S. Carolo Borom. absolvi non possunt,
qui aleæ & ejusmodi lufibus indulgent, vel qui do-
mum in hunc finem præparatam aperiunt: Atqui mi-
nus est illius peccatum qui academiam tenet, quàm
qui meretrici domum locat; Ergo, ut verbis S.
Hieronymi utar, melius est ut emolumentis carna-
libus careas, quàm dum vis lucrifacere, causam ha-
beas ruinarum.

Limitat hanc responsionem Sylvius, si & mulieres

illæ sunt ad meretricandum resolutæ , & à Republicâ tolerentur in eâ civitatis parte , in quâ ipsis elocatur domus , & peccatum displiceat elocatoribus... tunc enim elocatores illud peccatum impedire non tenentur. Ità & Pontas.

Ut autem domum meretrici locare non licet , sic nec eam pati quis potest in domo suâ , quam sceleris puram crediderat , & postmodum meretricem esse comperit.

Nec dicas domûs locationem ad peccatum non inducere , nam neque etiam locatio gladii ad occisionem inducit , & tamen occidere volenti , gladium locare non licet. Domus ergo per se non inducit , sed peccandi commoditatem præbet , quam præbere illicitum est.

Depositum , commodatum , &c. hîc sumuntur pro contractu , tametsi sæpe sumuntur pro re depositâ , commodatâ , &c.

Depositum est contractus quo res custodienda traditur alteri , ab eoque suscipitur , ut reddatur eadem ; non solum specie , sed etiam numero , saltem ut plurimum. Ad depositum requiritur susceptio ex parte depositarii qui alioqui non tenetur de deposito.

Depositum duplex : aliud judiciale , aliud privatum. Judiciale , quod etiam dicitur *sequestrium* , est contractus quo res de quâ est controversia , alteri tertio custodienda traditur , ut ei restituatur cui adjudicata fuerit. Privatum , quod scilicet fit privatâ partium autoritate , aliud est voluntarium , quando quis nullo cogente rem suam committit alteri ; aliud necessarium , cum cogente incendio , ruinâ , seditione aut alio simili , sua quis alienæ fidei concredit.

Quæres 1°. qui possint esse depositarii. R. quemlibet ratione utentem , seu pupillus sit , femina , vel etiam religiosus , nisi privata Ordinis aut locorum lex resistat : Monasterium tamen rei hujus , etiam si Religiosi dolo pereat , periculum in se suscipere non censetur , nisi Conventus suam in fidem

atque custodiam recepisset depositum; nisi item res depositarii dolo in Conventus utilitatem fuisset impensa: tunc enim Monasterium teneretur id restituere quo ditius evasisset, nè locupletaretur cum alterius injuriâ; quæ quidem regula ex iis limitanda est quæ dicta sunt ubi de Possessore bonæ fidei, & ex naturâ impensarum quas fecisset depositarius.

Quæres 2°. quæ sint depositarii obligationes.

R. Debet 1°. depositum eâ curâ & fide servare, quâ res proprias; unde si suas viliores salvet cum jacturâ depositi, tenetur de ejus damno; 2°. non potest uti re depositâ sinè domini consensu expresso aut tacito, vel saltèm prudenter præsumpto; quia usus rei concessus ei non fuit, sed tantum custodia. Hinc tenetur ad restituendum, si usus sit re, ut equo, veste, cujus usus pretio æstimabilis sit. Quòd si depositarius utatur vino aut tritico apud se depositis, certò sciens se res ejusdem pretii & valoris habiturum quo tempore depositum repeti debet, tunc deponentis negotia utiliter gerit, quia si res istæ casu fortuito perirent, damnum pertineret ad deponentem.

Consent etiam multi, depositarium uti posse pecuniâ quæ sibi traditur sacculo nec clauso, nec obfignato, modò certus sit se eam soluturum cum exigetur, modò etiam non consistat in veteri monetâ, quæ curiositatis magis quàm usus gratiâ conserveatur: verum & hic opus est legitimè præsumptâ deponentis voluntate, ut colligitur ex leg. 29. ff. *Depositi*.

Quæres 3°. an possit quis depositum retinere titulo compensationis. R. negat. est enim depositum res adeò sacra, ut leges cum canonicæ tum civiles in eo noluerint esse locum compensationi, prout ex cap. 2. *De Deposito*, & leg. 11. *Cod. Depositi*. Sunt tamen qui rem depositam pro expensis in ea factis retineri posse doceant, nisi lex aliqua locorum obster.

Quæres 4°. an depositum semper reddendum sit ei qui dedit, aut ad beneplacitum ejus. R. negat. Sic reddi non debent ensis furioso, pecunia ei quem

désignerit alienigena in hoc Regno decedens, ut quæ ad Regem pertineat jure albinatûs, ac demùm peculium Religioso, nisi sit spes futurum ut hoc ipse Monasterio restituat.

Duo hic annotanda; 1°. depositum si fortè in mutuum transeat, putà quia deponens illud cum plenâ utendi facultate suscipit, perire depositario; 2°. deponentem in recuperandâ re suâ præferri ceteris creditoribus, quoties eadem res subsistit in specie, secus si vel mutuata fuerit, vel apud alium existat.

Commodatum est contractus quo res alteri gratuitò conceditur ad certum usum pro tempore determinato, ante quod repeti non potest.

Differt 1°. à locatione, in quâ pro rei usu præmum exigitur; 2°. à mutuo in quo non usus tantum, sed & proprietas transfertur; 3°. à deposito, in quo nê usus quidem ordinariè conceditur; 4°. à precario, quod ad nutum revocari potest, cum commodatum repeti non possit, nisi elapso tempore ad quòd datum est: quia ex cap. unic. *de commodat. non oportet nos beneficio decipi, sed juvari*. Unde si quis ante præfixum tempus rem commodatam retrahat, tenetur de damno quod inde patitur commodatarius. Si tamen aliquod commodanti damnum ex rei suæ carentiâ inopinatò immineret, posset illam repetere; etsi commodatario idem incumberet damnum, quia nemo intendit contractum merè gratuitum cum tanto sui incommodo subsistere.

Tenetur commodans aperire vitium rei commodatæ, si sit periculosum; alioqui tenebitur de damno cuius causa erit: debet etiam extraordinarias impensas facere. Commodatarius verò non tenetur ad modicas & ordinarias, v. g. ad nutriendum equum, non tamen ad impensas morbi gravis quo equus absque culpâ illius laboraverit. Non potest etiam commodatarius uti re in alium usum quàm cuius gratiâ sibi data est. L. 17 ff. Commod.

Precarium non differt à commodato, nisi quia usus rei *precario datæ ad nutum concedentis revocari potest.*

Mandatum non activè ut nomen sonat, sed passivè sumitur, estque obligatio aliquid agendi in alterius commodum gratis suscepta, si enim pretio suscipiatur, est *locatio operæ*, potius quàm mandatum.

Mandatarius negotium susceptum conficere tenetur: voluntatis est enim suscipere mandatum, necessitatis consummare. Non potest mandati fines excedere, putà pluris emere quàm sibi præceptum sit; non potest mercedem exigere, nisi promissa sit, aut ex circumstantiis judicari possit executionem rei non gerendam esse gratis & stricto mandati titulo, sed potius titulo locati & conducti: prout de iis præsumi debet, qui non gratis, sed pro mercede obsequium præstare solent. Et id à Confessariis maxime est ponderandum, ut aditum præcludant occultis compensationibus, quæ in hæc præsertim materiâ plenæ sunt periculi. Ceterum spes remunerationis, quæ mandatarium aliquando accendit, jus eidem strictum non largitur, solumque ex gratitudine mandantem obligat.

Quâ ex culpâ teneantur depositarius, commodatarius & mandatarius, dictum est pag. 65.

CAPUT OCTAVUM.

De Fidejussione, Affecuratione, Pignore, Hypothecâ, Transactione.

Fidejussio, gallicè *caution*, est contractus quo quis in se suscipit obligationem solvendi debitum alterius, si debitor ipse non solverit.

Fidejussio vel est judiciaria, quæ decernitur à Judice; vel est conventionalis, quæ fit ex libero partium consensu, & de istâ loquimur.

Variae sunt conventionalis fidejussionis conditiones: 1^o. enim non obligatur fidejussor, si invalida sit ob dolum, v. g. aut jam extinctâ condonatione,

compensatione, &c. debitoris principalis obligatio; quia non intendit se obligare pro eo qui reipsa non debet. Hinc si equus pro cujus commodato te sponsorem fecisti casu fortuito pereat, ad nihil teneris; nisi commodatarius fuerit in mora reddendi, tunc enim in ejus defectum poteris conveniri. Quod si forsitan te præstitisses fidejussorem pupilli, vel minoris, qui se in integrum restitui fecisset; tunc de debito ejus non desineres teneri, ut qui hoc prævidere potueris.

2°. quia *plus in accessione esse non debet, quam in* *Instit.*
principali, fidejussor non potest ad plus obligari *3. tit. 1*
quàm principalis debitor: *ad plus*, inquam, ratione *parag. 1*
quantitatis, loci & temporis; nam major esse potest
ejus obligatio ratione vinculi, ut si jam juramento
confirmet, si hypothecam præbeat, &c.

3°. Fidejussor tunc solum conveniri potest à creditore, cum creditor jam petiit debitum à principali debitore qui solvere non possit; nisi tamen vel debitor procul absit, vel fidejussor renunciaverit juri quod habet nè ante debitorem conveniatur, &c.

4°. Fidejussoris obligatio transit ad hæredem, eumque *obligatum relinquit*, cum *rei locum obtineat*,
L. 4. ff. & 23. Cod. De Fidejussoribus.

5°. Tenetur solvere ante sententiam Judicis; sicut & ipse debitor cujus in locum succedit.

6°. Si multi sint fidejussores, quorum unus solvendo non sit, ceteri in solidum tenentur: omnes tamen à creditore conveniri oportet: nisi huic *divisionis* beneficio renunciaverint. Quod si unus aliis inconsultis solverit, non in alios, sed in solum debitorem jus & actionem habet, nisi se creditoris juri subrogari curaverit.

Præcipua fidejussoris jura hæc sunt: 1°. agere potest contra debitorem, ut restituat sibi tum illud omne quod solvit, tum damna quæ passus est: debitor enim vi. contractus fidejussorem debet indemnem servare, modò is non solverit ante terminum debitori concessum à creditore; 2°. cogere potest

creditorum ut sibi cedat omnem actionem, cum personalem, tum hypothecariam quam in debitorem habet: imò apud nos jura hæc habet ex natura rei, 3°. non manet obligatus si creditor vel novum cum debitore ineat contractum circa rem fidejussam, v. g. domum denuò seu expressâ seu tacitâ reconductione locando, quod quidem *novatio* dicitur, vel debiti petitionem suo tempore specificè expresse neglexerit.

Quæres 1°. an liceat pro fidejussione pretium à debitores exigere. R. Censent multi id non esse illicitum, nisi pro fidejussione quæ à periculo & molestiâ immunis sit. Ratio eorum est, quòd nemo teneatur gratis assumere onus pretio æstimabile: Atqui onus fidejussoris est pretio æstimabile. Onus enim illud est obligatio solvendi in futurum, seu quasi mutuo dandi post certum tempus; itèm satagendi ut debitor non fiat solvendo impar, &c. Atqui onus illud adeò pretio æstimabile est, ut mutuans illud sinè usurâ à mutuatariis exigere non possit, sicut nec exigere potest ut mutuatarius se suū vel alterius fidejussorem facere teneatur.

Si dicas illud onus satis compensatum iri, cum sua fidejussori pecunia restituatur ab eo cujus in locum solverit; reponunt id falsum esse: nam ei quidem reddetur fortè quidquid in defectum debitoris coactus est solvere creditori; at nihil reddetur quo compensetur grave quod subiit onus, paratam aliquando per quatuor annos habendi pecuniam ex quâ creditori satisfaciat, si eidem debitor præstituto tempore satisfacere non possit. Quidni ergo, inquiunt, fidejussor pro onere illo quod mutuum præcedit, & ab eo distinctum est, aliquid exigere possit; sicut exigere posset si eum alter rogaret ut certo tempore paratus sit pecuniam mutuo dare? Erverò quid aliud agit fidejussor, quàm quòd spondet se pecuniam, si opus erit, certo tempore mutuum daturum esse?

Consim. Si illicitum sit de pretio pro fidejussione pacisci, utique quia pactio hæc degeneraret in

mutuum virtuale, quatenus fidejussor quasi dare censetur alicui pecuniam, quam ei procuret dum ejus fidejussorem se constituit: Atqui hæc ratio nulla est, tum quia in mutuo etiam virtuali reperitur vera traditio, quæ non occurrit in fidejussione; tum quia fidejussor nihil exigit pro solvendâ in locum debitoris pecuniâ, quod usuram involveret; sed pro eo quod obligationem hujus debiti solvendi suscipiat. Id tamen, ait Habert, quod pro fidejussione exigeretur, moderatum esse debet. Imò ob periculum usuræ quæ faciliè irrepit, tutius est, & proborum praxi magis accommodatum, ut fidejussor nihil unquam exigit, nisi de aliquo propter periculum damni emerfuri, pretio convenerit. Ceterum potest mutuans pretium alicui dare, ut se in ipsius mutuantis gratiam fidejussorem constituat: posset quoque idem mutuans aliquid accipere à fidejussore quo eum liberaret ab obligatione suâ, si debitor solvendo impar futurus esse judicaretur.

Quæres 2°. qui fidejussores esse possint. R. possunt omnes & soli qui liberam rerum suarum administrationem habentes, se suaque obligare possunt, nec à naturâ vel jure prohibentur. Prohibentur à naturâ, furiosi, infantes, aliique rationis usu destituti. Prohibentur à Jure; 1°. milites saltem tempore expeditionis, nisi in rem suam fidejubeant; 2°. pupilli aut minores curatorem habentes, si sinè ejus autoritate fidejubeant; 3°. filii-familias, nisi castrensi aut quasi castrensi peculio fruuntur; &c. Verùm hæc quæ pro locorum varietate varia sunt, & ad Jurisperitos se ipsis pertinent, fusiùs prosequi superfluum fuerit.

Affecuratio est contractus quo quis alienæ rei periculum in se suscipit, obligando se vel gratis, vel pacto pretio, ad eam si perierit compensandam. Negant aliqui contractum hunc esse licitum, si affecurans nullam ad rei affecuratæ conservationem, sit operam adhibiturus. Sed inale; 1°. quia in hoc contractu utraque pars æqualiter exponitur lucro &

damno. Dominus enim rei rem quidem suam recipiet, etsi perierit; sed simul exponitur damno pretium pro affecuratione datum perdendi: pariter affecurans potest lucrari pretium sine labore; sed obnoxius est periculo solvendi valorem rei si perierit.

2°. Si contractus ille illicitus esset, vel ratione periculi quod suscipitur, vel ratione pretii quod etiam sine labore exigitur. Neutrum dici potest. Non 1. aliàs illicita foret fidejussio, quæ simili periculo obnoxia est: non 2. quia susceptio talis periculi ex omnium judicio pretio est æstimabilis, cum nemo sit qui libens aliquid non conferat ut sibi affecuretur sua res variis periculis objecta.

Requiruntur autem conditiones aliquæ. Prima; ut pretium respondeat quantitati periculi; secunda, ut periculum subsit probabiliter, vel saltèm subesse ab utroque judicetur: hinc peccaret contra justitiam, qui affecuraret navim quam cognovisset jam ad portum pervenisse: aut qui sciens rem suam jam periùsse, de ejus affecuratione cum aliquo pacisceretur; tertia, ut ille cui merces affecurantur, servet conditiones de quibus justè conveniri potuit, v. g. ut navis talem viam teneat, si fieri possit, aliis oneribus non gravetur, &c. quarta, ut affecurans habeat vel habere possit unde solvat: aliàs insignis est nebulo, qui perdere non valens, agit ut lucretur, & restituere debet si quid receperit, etiamsi res incolumis ad metam deveniat.

Pignus est contractus quo *res mobilis* à debitore traditur creditori ad debiti securitatem, ut ex eâ possit peti solutio si debitor non solverit.

Hypotheca est contractus de quo *res immobilis obligatur* creditori, ut ex eâ pariter peti possit solutio. Pignus & hypotheca in jure non rarò confunduntur.

Pignus dividitur in *prætorium*, quod Judicis statuto; *conventionale*, quod ex partium consensu; & *legitimum*, quod ipsâ Legis dispositione constitutum. est: sic bona tutoris sunt hypothecata pupillo. Hypotheca, alia est universalis, per quam bona omnia

cum præsentia, tum futura obligantur: alia particularis, id est unius, vel plurium rerum in specie; & hæc rem afficit & sequitur quocumque transeat, donec expungatur debitum.

Obligationes illius qui aliquid in hypothecam assignat, eæ sunt: 1°. ut rem quæ pro multis debitoribus non sufficit, pro iis omnibus in hypothecam non det; quia: alioqui debitores omnes ex ea solutionem capere non possunt. Quod si posteriores creditores priorem aliorum hypothecam cognoverint, iis utpotè volentibus non fit injuria; 2°. debet refundere creditori impensas quas iste in pignoris conservatione fecerit, quia alioqui creditoris conditio deterior fieret ex pignore; 3°. non potest rem hypothecatam vendere, nisi prius emptorem monuerit, quia cum hypotheca sit onus rem afficiens, deciperetur emptor si rem emeret onere gravatam quam liberam putat.

Obligationes verò illius qui pignus accipit, aut hypothecam, sunt 1°. ut ea diligenter servet & curet ne pereant; tenetur enim de culpâ latâ & levi. Potest autem creditor ipsum pignus oppignerare ex Leg. 1. Cod. *Si pignus pignori datum sit*; 2°. ut statim restituat pignus, debito integrè soluto; 3°. ut ipsum non vendat, nisi debitor sit in mora solvendi, & eo prius monito; quod si pluri vendat quàm debitum sit, excessum debet restituere debitori.

Transactio definiri solet, Pactio inter plures utrinque onerosa de re dubiâ & lite incertâ.

Dicitur *pactio onerosa*: si enim gratuita foret, non tam esset transactio quàm condonatio; 1°. *de re dubiâ*: si enim jus alterutrius clarum esset, ei si adtransigendum cogeretur, fieret injuria, quia juri suo renuntiare compelleretur. Ubi facta est transactio, vix datur locus restitutioni in integrum; quia ut in ludo, aliisque sortis contractibus, ita & in transactione paciscentes incerto eventui se spontè & reciproce committunt; adeoque queri de læsione non possunt, nisi ea tam enormis sit, ut dolus præsumatur.

CAPUT NONUM.

De Ludo, Sponsione, & Loteriâ.

¶ *U*odus, jocus, & lusus differunt, quia *ludus* propriè dicitur in factis; *jocus* in verbis, & *lusus* magis fit voluptatis causâ quàm spe lucri.

Ludus generatim est jucundum aliquod dictum vel factum ad animi relaxationem. Ut licitus sit ludus, hæc requiri solent: 1°. ut sit in materiâ quæ nihil habeat illiciti, & obscœni; 2°. ut nec sæpius, nec diutius ludatur quàm exigit necessitas reficiendi vires animi. *Parum de delectatione sufficit ad vitam, quasi pro condimento, sicut parum de sale sufficit in cibo*, ait Aristoteles apud S. Thomam; 3°. ut serventur circumstantiæ omnes ratione loci, temporis, & personæ; *nam in talibus aliquid decet unum quod non decet alium*, ait idem S. Doctor. Hinc vetat Concilium Senonense, nè Clerici in publico pilâ aliisque ludis ludant, maximè cum Laïcis.

Ludus sumptus pro contractu, est certamen ad animi relaxationem institutum, quo ludentes inter se paciscuntur ut victori res aliqua quasi præmii loco cedat.

Triplex est ludorum genus: alii merè pendent ab industriâ, nihil aut ferè nihil à fortunâ, ut ludus pilæ; alii merè pendent à fortunâ, & nihil aut ferè nihil ab industriâ, ut ludi taxillorum, multi chartarum ludi, aliique quotquot dicuntur * *alea*: alii dè-
 * Jeux de basard. mum mixti sunt, & partim à fortunâ, partim ab industriâ pendent, ut plures etiam chartarum ludi.

Dicimus porò ex hisce ludis nullum esse qui *ex naturâ rei* prohibitus sit, modò serventur *conditiones requisitæ*, quas sæpius violari contingit.

Prob. 1. pars: 1°. quia sicut potest quique rem suam alteri simpliciter & absolute donare, sic & eam potest in alium transferre sub aliquâ condi-

CAP. IX. *De Ludo, Sponſione, & Lot.* 375
tione, ſive à fortunâ ſolùm, ſive etiam ab indiſtriâ
pendeaſ.

2º. Quia ſi quis ludus ex naturâ rei prohibitus
eſſet, maximè alea : Atqui fieri poteſt ut omni
prorsùs peccato careat, præſertim in Laïcis, ſi
temperatè fiat, abſque pravâ circumſtantiâ, & ut
expedit ad officia ſua alacriùs proſequenda. Leges
enim quæ contra huiusmodi ludos citantur, dam-
nant duntaxat aleatores, ſeu aleæ deſervientes ;
aleator autem dici non poteſt, qui rarò, modera- ff. L. 11
tè, & recreationis cauſâ aleâ ludit. Adde quod tit. 5.
permittant modicam exponi pecuniam, qualis in
convivio veſcendi cauſâ ponitur.

Dixi *ex natura rei*, quia aleæ ludus ſaltèm fre-
quens, Jure civili & eccleſiaſtico, etiam Laïcis
interdictus eſt. De Lege civili patet ex toto titulo
De aleatorib. ff. & Cod. De Jure eccleſiaſtico pa-
tet tùm ex Concilio Illiberit. can. 79. *Si quis fidelis*,
inquit, *aleâ luſerit, poſt annum poterit communione*
reconciliari : tùm ex Synodo Quirâ-sextà can. 50.
Qui aleâ luſerit excommunicetur.

Suas etiam circâ ludum leges tulère Reges Chriſ-
tianiſſimi ; & inter alios Carolus Magnus, S. Lu-
dovicus, & Ludovicus XIII. Conſtitutione an.
1611. cujus hæc ſunt verba : « Nous défendons &
» interdifons à tous nos ſujets, de recevoir en leurs
» maiſons les Aſſemblées pour le jeu, qu'on ap-
» pelle Académies ou Brelans. Déclarons dès à
» préſent tous ceux qui y contreviendront, ou qui
» ſe proſtitueront à un ſi pernicieux exercice, in-
» famés, inteſtables, & incapables de tenir jamais
» Offices Royaux. Déclarons toutes dettes contrac-
» tées pour le jeu, & toutes obligations & promeſ-
» ſes faites pour jeu, quelque déguifées qu'elles
» ſoient, nulles & de nul effet, & déchargées de
» toutes obligations civiles & naturelles.

Hinc colliges cum S. Raymundo de Pennafort
1. 2. Sum. tit. 2. *quòd peccatum eorum qui aleæ de-*
ſerviunt ſit mortale, cum tales pœnæ quas decernunt

376 *Tractatus de Contractibus. PARS II.*

citatae leges, non sint imponenda pro levi crimine: Idem docet S. Antoninus, 2. p. tit. 1. juxta quem tamen ludere quid modicum, ut pueri faciunt, vel ob recreationem & moderatè, non videtur esse mortale, quæ exceptio regulam graviter confirmat. Etverò, ait S. Bonaventura, in ludo multa committuntur peccata, scilicet fraus, mendacium, perjurium, blasphemia, scandalum, amissio temporis, & ira frequenter; unde ludus satis videtur habere rationem peccati mortalis.

Nec dicas Leges superiùs adductas contrariâ consuetudine abrogatas fuisse. Nam 1^o. consuetudo contraria non præscribit contra legem, cum lex ea à saniori multitudinis parte servari pergit: Atqui sapientiores, præsertim è Clero, ab aleis prorsus abstinent; 2^o. consuetudo contra legem non præscribit, cum Legislatores reclamant: Atqui ab ipsis Ecclesiæ incunabulis nova semper contra aleatores, præsertim Clericos, prodierunt statuta: quin & Trid. Sess. 22. cap. 1. *de reform.* confirmat antiquos Canones quibus alea prohibetur: huic autem Decreto hætenus paruisse Gallicanos Præsules, testantur Rituales libri singularum Dioeceseon, & Statuta Synodalia; Ergo.

Prob. 2. pars, quæ spectat conditiones servari debitas. Præter eas verò quas jam retulimus, eæ in contractu ludi necessariae sunt: 1^o. ut ludentes liberam habeant dispositionem boni quod exponunt, & id perdere possint absque eo quòd suis defint officiis, ut eleemosynæ in pauperes, debitorum solutioni, &c. Hinc qui lucratur à filio-familias non habente castrensia, &c. ab uxore non habente paraphernalia, à Religioso, &c. peccat, & tenentur ad restituendum, nisi hi quibuscum lusit, eorum à quibus pendunt sufficientem consensum obtinuerint, aut nisi id quod ab iis perditum est, sit quid modicum de quo præsumi possit quod patres, tutores & hujusmodi non curarent. Ita S. Antonin.

2^o. Ut summa quæ ludo exponitur sit modica;

secundum uniuscujusque facultatem, & non major quam opus sit ad animi delectationem, & nè ludus langueat; qui enim majores summas exponunt, præter multa quibus se exponunt peccandi pericula, lucrum avidè & principaliter intendunt, quod aliqui mortale peccatum censent, ut Vega; alii verò plures nonnisi peccatum veniale esse volunt, ut Navarrus.

3°. Ut absit omnis fraus: unde qui decipiunt in numero calculorum, qui cartas abscondunt, easve speciali quo distingui possint signo notant, peccant graviter, & ad restituendum tenentur, tum lucrum hac arte acquisitum, quia iniquè acquisitum est; tum id quod alter certò aut probabiliter acquisiturus erat. Quòd si dubium sit an alter lucraturus fuisset, censeo restituendum esse quanti valebat spes victoriæ in eo qui deceptus est.

4°. Ut inter lusores sufficiens sit æqualitas: cujus conditionis defectu, tenetur ad restituendum, tum qui certò sciens se alium peritiâ notabiliter excedere, excessum illum silet; tum qui nihil amittere potest æquale ei quod alter exponit.

5°. Ut absit coactio, & alter alterum ad ludum vel incipiendum, vel continuandum non pertrahat per injurias, fraudes, convitia, imò per preces ita importunas, ut malles rem tuam periclitari, quam tantis affici molestiis. Porro qui sic alium pertrahit, aut qui minatur se id quod jam perdidit non soluturum, nisi alter in ludo persistat, ad restituendum tenetur; quia qui me invitum aut quasi invitum ad ludum traxit, est iniqua damni mei causa: si verò ipse perdiderit, non teneor restituere, quia verè & absque cujuspiam injuriâ lucratus sum. Sic restituere debet qui decipit in punctorum numeratione, non qui decipitur.

Quæres an lucrum ex aleâ, servatis ludi conditionibus, percipi possit.

R. cum Haberto & aliis quibusdam, in hoc Galliarum Regno distingui debere inter lucrum actu perceptum, & fidem solvendi datam. Lucrum perceptum

2. 2. 9. ex ludo etiam prohibito, tutâ conscientiâ retineri
 32. a. 7. posse videtur: 1°. quia, ut docet S. Thomas, non
 idem semper acquisitio est invalida, quia id ex quo
 acquiritur est illicitum; 2°. quia nullum prodiit à
 Regibus nostris edictum, quo aleatores ante Judicis
 sententiam restituere teneantur.

Lucrum verò quod necdum solutum est, sed promissum duntaxat, non debet in conscientiâ solvi; quia citatâ Ludovici XIII. Constitutione, hæc solvendi promissio nullam prorsus obligationem parit. *Déclarons toutes dettes contractées pour le jeu, & toutes obligations & promesses faites pour jeu, quelque déguisées qu'elles soient, nulles, de nul effet, & déchargées de toutes obligations civiles & naturelles.* Idem Princeps aliud an. 1629. emisit edictum quo patribus, matribus, avis & tutoribus sit facultas repetendi id quod filii aut minores perdidierint; eas verò Leges etiamnum vigere ex variis Senatûs Parisiensis Declarationibus probat Pontas, v. *Jeu*, cas. 3.

Si tamen summa quam quis aleâ amisit, levi momenti foret, eandem solvendam esse crederem, quia id exigit usus apud viros frugi receptus. Ceterum ea est Parlamentorum consuetudo, ut in litibus occasione ludi commotis, majorem summæ partem nozocomiis, nihil verò ludenti adjudicent.

Sponsio, gallicè *Gageure*, est contractus quo plures de veritate vel eventu rei contententes, sibi invicem aliquid spondent, ut ejus sit qui verum dixerit.

Hinc contractus, si adsint conditiones requisitæ, licitus est; tum quia nullo jure prohibetur; tum quia quidam est fortunæ contractus, quo uterque contendens, pari jacturæ & lucri periculo expositus est.

Conditiones eæ sunt; 1°. ut res de quâ agitur eodem intelligatur sensu à contendentibus; alioqui enim non consentirent in idem, nec proinde contraherent; 2°. ut res de quâ contenditur sit utrique incerta; quia jam non esset æqualitas in spe & periculo, quæ ad sponsonis justitiam requiritur.

Sed quid si de eventu certus, alii noticiam meam

manifestem, & is nihilominus velit contendere?

R. 1°. Consentiunt omnes eum qui à principio certus erat de veritate rei quam sustinet, sed altero pertinaciter contradicente, incipit dubitare, putà quia advertit aliàs contigisse non semel, ut in iis etiam quæ certa sibi videbantur, deceptus fuerit, consentiunt, inquam, eum posse licitè lucrari, ob periculum quod tunc imaginatur.

R. 2°. Si certus sis ab initio, & certus esse pergas, non potes è sponsione lucrari: quia in contractibus onerosis, qualis est sponsio, attendi debet justitia & æqualitas cum proportionem ad contractum venditionis & emptionis quem alii contractus imitantur: sicut ergo venditio vitri pro gemmâ invalida est, etiamsi emens monitus rem quæ venditur gemmam non esse, sed vitrum, credere noluerit; ità à pari venditio juris ad lucrum, & spei ejusdem lucrari, in quâ consistit tota sponsonis natura, reipsâ nulla est, si jus illud seu spes, etsi ab alio magni fiat, propter ejus errorem in se tamen non subsistit.

Loteria, vel, ut alii dicunt, *ludus ollæ*, est pactum multorum aliquid in commune ponentium, unde jus habent sortiendi, quis pro pecuniâ quam intulit multum accipiat, quis parùm, quis nihil. Non convenit inter Theologos an loteriæ vacent à peccato. Negant alii, ut Sambovius; affirmant alii ut Sylvius, Nat. Alexander, Besombes, & hæc opinio verior apparet: 1°. quia nunc penè unanimi etiam timoratorum consensu confirmata videtur.

2°. Quia loteria spectari potest ut ludus quo ludentes exponunt aliquid iis cessurum quibus aliquæ schedulæ sorte obvenerint; porrò talis ludus nihil ex naturâ suâ habet mali. Sors enim divisoria quam hic occurrere conqueritur Sambovius, *non videtur habere nisi fortè vitium vanitatis*, cum à fortunâ expectatur, prout docet S. Thomas; unde si subsit rationabilis causa per quam vitium illud vanitatis tollatur, nihil supererit mali.

3°. *Loteria spectari potest ut contractus emptio-*

nis, quo plures certâ pecuniâ emunt jus sortiendi & acquirendi illud quod sorte contigerit: Porro emptio rei incertæ non est illicita.

4°. demùm spectari potest ut donatio conditionalis, quam omnes qui ad loteriam pecuniâ suâ concurrerunt, faciunt in gratiam eorum qui felicem schedulam obtinuerint; & hæc quoque donatio nihil habet vitiosi.

Sed & hic variz requiruntur conditiones: 1°. ut qui loteriam suam in commodum instituit, non plus notabiliter eâ viâ lucretur, quàm lucraretur, si aliquovis contractu licito merces suas distraheret: in iis autem magni momenti loteriis quæ Principis auctoritate creantur, potest excedi in lucro ad arbitrium prudentium; 2°. debent undequaque abesse fraus & dolus; 3°. cavendum est, quod multi non cavent nè solo avaritiæ & cupiditatis impulsu pecunia in loteriam conferatur. Itaque hoc intendi debet ut promoveatur bonum opus, in cujus gratiam loteria instituta est, placidè expectando-an hâc occasione velit Deus nos aliquid acquirere.

CAPUT DECIMUM.

De Promissione.

Dicendum nunc de Contractibus gratuitis seu lucrativis quo nomine intelliguntur promissiones, donationes & ultimæ voluntates.

Est autem promissio, libera & spontanea fidei datio de re licitâ & possibili, quæ si fiat sub certâ verborum formulâ quâ unus rogat & alter promittit, dicitur stipulatio; v. g. *Spondes te hoc facturum? spondeo.*

Dicitur 1°. *datio fidei*; & sic distinguitur à *donatione*, in quâ non est fidei datio, sed rei. Est autem hîc fides, non simplex voluntas faciendi, sed obligatio ad faciendum: unde qui dicit, *promitto*, si

nerum propositum significare velit, non censetur tristè promittens, nec ut talis obligatur, & sic intelligendi sunt pœnitentes cùm promittunt Deo se nunquam esse peccaturos.

Dicitur 2°. *libera*: si enim fraude vel metu extorta sit, nihil aut parum valet, nisi iuramentum accesserit, de quo vide quæ dixi cap. 3. & 4.

Dicitur 3°. *spontanea*; id est gratuita vel liberalis, quia nullum imponit onus promissario; & sic differt à promissionibus utrinque onerosis, in quibus tam promittens quàm promissarius ad aliquid se obligant.

Dicitur 4°. *de re possibili & licità*; quia nulla contrahi potest obligatio de re vel malà vel impossibili. Quodd si res promissa partim licita sit, partim illicita, quod licitum est fieri debet, quod illicitum omitti; quia *utile non debet per inutile vitari*. Si promissio majoris boni impeditiva sit, non desinit obligare, modò sit de re bonà; quia minus bonum plus aliquando homini placet quàm majus; & sic differt promissio à voto, quod non obligat nisi fuerit de bono meliori. Ut solvantur quæ ad promissionem pertinent,

Reg. 57
in 6.

Quæres 1°. an promissio etiam gratuita in materiâ gravi obliget, & quâ ex virtute.

R. promissionem hanc, si acceptata sit, obligare sub mortali, idque ex justitiâ; si verò acceptata non sit, obligare solum ex veracitate.

Prob. 1. pars, quam tenent multi contra multos. Omnis contractus parit obligationem ex justitiâ: Atqui promissio acceptata est contractus quidam jure gentium institutus; Ergo ejus obligatio in gravi materiâ gravis esse debet.

Prob. 2°. obligatio justitiæ ea est quæ parit jus exigendi aliquid: Atqui promissio etiam gratuita illud parit. Promittere enim non est solum affirmare se aliquid facturum, sed insuper se ad id faciendum alteri obligare, idèdque jus ei dare exigendi quod ipsi promissum est: hinc queri solent

homines illatam esse sibi injuriam, quoties quis datam & acceptatam fidem frangit. Etverò qui nudè affirmat se aliquid facturum, ad id tenetur ex veracitate; Ergo qui promittit, magis obligatur.

L. I. De
Doctrinâ
christian.
c. 36.

Prob. 3^o. Fatentur ipsi adversarii, promissionem parere obligationem strictam, si fiat coram Notario, testibus aut in scriptis; & reipsâ hujusmodi promissio dat actionem in foro exteriori: Atqui extrinsecè illæ formalitates novam promissioni obligationem non addunt, sed supponunt. Vis enim promissionis à mente tota pendet, non à verborum sono, signisve exterioribus; Ergo meritò dixit Augustinus: *Omnis fidei violator iniquus est.*

Fatendum tamen 1^o. gravitatem obligationis quæ ex promissione nascitur, pendere ab intentione promittentis quia promissio est quasi lex privata quam sibi quisque prout vult imponit; 2^o. quantitatem quæ in furto sufficit ad mortale, hic non sufficere, sed majorem requiri, quam aliqui statuunt quadruplo ampliorem.

Prob. 2. pars, scilicet quòd promissio non acceptata, quæ potius vocatur *pollicitatio*, non obliget ex justitiâ: 1^o. quia obligatio justitiæ ex parte promittentis, importat jus strictum ex parte promissarii: porrò jus illud non habetur nisi à consentiente. Etverò qui jus illud acquirit, tenetur ad gratitudinem, cùm *beneficiûm acceptare sit libertatem vendere*, ex communi adagio: Atqui nemo ad gratitudinem se obligat nisi volens: 2^o. quia qui promittit non videtur habere animum se obligandi saltè strictè donec alter acceptet; Ergo quandiu conditio hæc impleta non est, non obligatur strictè, sed ex veracitate solum; quatenus quilibet dictum suum verificare tenetur, nisi adsit rationabilis mutandi causa. Hæc autem obligatio levis est, & non obligat sub gravi, ut communiter docent Theologi, nisi inde oriretur grave proximi damnum, ut si Medicus promiserit se subventurum ægro graviter periclitanti, qui spe frustratus notabiliter læsus sit.

Ex hac promissionis obligatione colliguntur aliae ejus conditiones quæ in ipsius definitione minus expressè continentur. Debet enim esse deliberata; & ea quidem deliberatio quæ ad peccatum mortale sufficit; hoc enim tantum obligationis onus sine pleno consensu & advertentia impositum non censetur. Debet esse immunis à dolo & errore circa substantiam, vel causam finalem; nè desit consensus substantialis, &c.

Quæres 2°. an omnis promissio ut obliget debeat acceptari; & quomodo.

R. 1°. multos esse qui certas quasdam pollicitationes independenter ab acceptatione obligare putant, quales eæ sunt quæ fiunt Universitati, Ecclesiæ, Hospitali, vel Civitati ad instaurandas ejus ruinas. At id de jure Gallico falsum videtur; cum juxta illud nè quidem valeat donatio pari in casu, nisi acceptetur. *Vid. sup. sequens.*

R. 2°. acceptationem sic fieri debere ut promissori vel donatori innotescat; unde si promissarius vel donatarius promissioni aut donationi præsens sit, verbis aut signis exprimere debet eam sibi acceptam esse, ut sic duorum voluntates in unam concurrant: porro ut promissio non onerosa censeatur acceptari, regulariter sufficit taciturnitas illius cui fit, juxta hanc Juris regulam: *Qui tacet, consentire videtur*; quæ cum ex leg. 8. ff. de procurat. locum non habeat ubi de præjudicio tacentis agitur, locum habere debet, cum agitur de tacentis beneficio. Ità illi; sed in Galliis quoad donationes non sufficit silentium, de quo infra. *Reg. 4. in 6.*

Quod si absit promittens aut donator, debet per literas aut nuntium, promissarium de promissione certiores facere; nec sufficeret quod alius tertius promissionis conscius eam proprio motu referret promissario, sicut nec satis esset si promissarius acceptationem faceret coram aliis qui promittentem non repræsentarent. Hinc facile colliges, mortuo donatario aut promissario nullam esse promissionem. At

verò ab hæredibus acceptari possit, disputatur. Negant multi, quia hæredes succedunt solum in iuribus defuncti quæsitis & realibus: & verò quæ amico gratis promittuntur, plerumque hæredi nec pro pretio darentur.

Quæres 3°. quandonam promissio vel donatio valida & acceptata revocari possit.

Certum est quasdam esse promissiones pleno jure irritas: sic promissio Beneficii Ecclesiastici nondum vacantis, quovis modo facta, est illicita & nulla ex Concilio Lateran. III. etiamsi nullum in particulari promittatur, quia sic *mortis alienæ votum ingeritur*. Sed hic loquimur de promissione validâ.

Cap. 1.
De con-
cess. præb.
in 6.

R. Definit obligatio promissionis humanæ, 1°. cùm res promissa sit inutilis aut noxia promissario, impossibilisve aut illicita promittenti; quia tunc cessat materia promissionis; 2°. cùm promissarius obligationem remittit, quia tunc cedit jure suo; 3°. cùm promissio facta est ob causam quæ non fuit, aut non est: ut si promiseris tabellam ei quem errore facti credideras de te bene meritum esse; aut dotem egenæ virgini, cui ampla contigit hæreditas; 4°. cùm duo sibi vicissim promisserunt, & prior promissis stare non vult; tum quia frangenti fidem non est servanda fides; tum quia cùm paria sint utriusque partis jura, locum hic habet compensatio; 5°. cùm res ita mutatae sunt, ut prudenter judicetur promittentem noluisse hunc casum comprehendere; tum quia vir prudens non censetur voluisse se in omnem eventum obligare; unde hæc fuit promissionis ejus conditio tacita, *nisi quid eveniat, aut detegatur quod virum prudentem à promissione retrahet*: tum etiam quia sicut ex Reg. 81. Juris in 6. in generali concessione non veniunt ea quæ quis non esset verisimiliter in specie concessurus, si in specie peterentur; ita nec ii in promissione comprehensi sunt eventus, qui si menti occurrerent, deterrerent à promittendo: Ergo in hisce casibus desinit, aut potius nulla est promissionis obligatio.

¶ fine

Hinc non tenetur stare promissis, 1°. qui rem promissam quam vilioris esse pretii crediderat, mulò majoris esse deprehendit, præsertim si tanta promissio vires ejus superet; 2°. qui promisit se tali die culturum esse proximi sui vineam, & uxoris quæ gravi torquetur morbo curam gerere debet; 3°. qui puellæ quam virginem existimabat, nuptias promissit, haud promissurus si nosset esse corruptam; 4°. qui pollicitus erat se pecuniam mutuo daturum, & eâ ob improvissam necessitatem indiget, &c. Atque hoc extendunt, etiam si promissio fuerit jurata; quia juramentum promissionem non firmat, nisi eo sensu quo facta est; unde si promissio tacitam habeat conditionem, sive ex mente promittentis, sive ex naturâ rei, aut dispositione Juris; juramentum eam non tollit, sed solum secundum eam, promissionem confirmat.

CAPUT UNDECIMUM.

De Donatione.

Donatio est liberalis rei alicujus collatio, id est traditio realis, pariens dominium & jus in re.

Donatio dividitur 1°. in absolutam, & conditionatam. Hæc conditionem annexam habet, illa non.

Dividitur 2°. in donationem *inter vivos*, & donationem *causâ mortis*. Prima æa est quâ quis sic donat, ut velit rei donatæ dominium, se vivente, in donatarium transferri. Secunda est, quâ quis actualiter quidem donat; sed tantum vult, se mortuo, dominium transferri: ut cum quis dicit: Do tibi centum nommos post mortem, vel cum moriar.

Inter utramque donationem hæc sunt discrimina:

1°. donatio causâ mortis, licet ab homine sano fieri possit, mortis tamen intuitu fieri debet, cum ejusdem mortis mentione; secus donatio inter vivos: 2°. donatio inter vivos de se irrevocabilis est, nisi

certis in caſibus, de quibus infrà ; donatio verò cauſà mortis eſſentialiter revocabilis eſt. Hinc tritum illud à Jurisconſultis noſtris : *Les donations entre-vifs ſaiſſent & ſont irrévocables ; les donations à cauſe de mort ſont révocables, & ne ſaiſſent point.* Hinc etiam donator inter vivos juridicè cogi poteſt ad traditionem rei, non donator cauſà mortis. Quod ſi donatur ſibi reſervare voluerit facultatem de re inter vivos donatà pro nutu diſponendi, aut ſi donationis inſtrumentum penes ſe ſervaverit, invalida eſt donatio, juxta hanc ſententiam apud nos celebrem : *Donner & retenir ne vaut.*

An donationes cauſà mortis differant à diſpoſitionibus teſtamentariis, graviter & diu controverterunt Jurisperiti noſtri. Verùm litem hanc diremit Ludovicus XV. Conſtitutione an 1731. poſtquam enim dixit art. 1. » Tous actes portant donation entre-vifs ſeront paſſés pardevant Notaires, & il en reſtera minute, à peine de nullité ; *ſic pergit art. 3.* » Toutes donations à cauſe de mort, à l'exception de celles qui ſe feront par contrat de mariage, ne pourront dorénavant avoir aucun effet, dans les pays même où elles ſont expreſſément autorifées par les Loix ou par les Coutumes, que lorsqu'elles auront été faites dans la même formè que les teſtaments ou les codiciles ; en forte qu'il n'y ait à l'avenir dans nos Etats que deux formes de diſpoſer de ſes biens à titre gratuit, dont l'une ſera celle des donations entre-vifs, & l'autre celle des teſtaments ou des codiciles. *Ibid. art. 4. alia quaſtio haſtenùs ambigua, his ſolvitur verbis :* » Toute donation entre-vifs qui ne ſeroit valable en cette qualité, ne pourra valoir comme donation ou diſpoſition à cauſe de mort, ou teſtamentaire, de quelque formalité qu'elle ſoit revêue ».

Hac occasione quæritur an donatio manualis, & actuali traditione conſummata, ſi fiat in ultimo unde quis decedit morbo, ſit valida. Ratio dubitandi eſt, quia ex Articulo 277. Conſuetudinis

Parifensis, donationes omnes, etiam inter vivos conceptæ seu expreffæ, fi fiant in ultimo morbo, reputantur causâ mortis factæ, & testamentariæ: Ergo ex citato Regis Edicto, non valent, nisi factæ sint cum solemnitatibus ad testamenta requisitis; porro donatio brevi manu, hisce solemnitatibus vestita non est.

R. donationem hanc de se esse validam, si fiat bonâ fide, & non cedat in injuriam alterius: 1°. quia citatus Consuetudinis articulus, eas solum respicit donationes quæ scriptis exprimuntur, seu de quibus instrumenta fiunt, *dont on dresse des actes*. Patet hoc ex iis ejus verbis, *toutes donations encore qu'elles soient conques entre vifs*: in his verò materiis quæ licet ex unâ parte favorabiles sint, ex aliâ tamen sunt plurimum odiosæ, quatenus justæ voluntatis executionem sæpè sæpius impediunt, verba strictè sunt intelligenda, aut saltèm ultra tenorem non extendenda; 2°. quia donatio, causâ mortis, irrevocabilis est, & inter vivos facta reputatur, cum eam actualis traditio subsequitur: unde donatio Bibliothecæ à Religioso ægrotante, & inde mortuo facta, confirmata est per sententiam Curie Paris. an. 1587. 3°. quia ita responderunt periti Magistratus & Jurisconsulti, quorum sententiam per amicos interrogavi. Quia tamen decisionem hanc ab uno eximiæ notæ viro, nunc dignissimo Præsule, acriter impugnatam vidi, eam non nisi ut opinionem probabilem propono, iisque qui in hoc versabuntur casu autor sum, ut peritiores locorum Magistratus aut Jurisperitos consulant, quia quod alicubi permittitur, alibi expresse rejici potest.

Quæres 1°. quænam ad donationis validitatem requirantur conditiones.

R. quatuor requiri: prima est ut donator sit ad donandum habilis: unde generaliter loquendo i soli inter vivos donare possunt, qui liberam habent de re suâ disponendi facultatem. Ad id autem quædam adhuc requiruntur conditiones, quarum defectu

donatio nulla est: ex iis verò aliæ se tenent ex parte corporis, aliæ ex parte animi; aliæ demùm necessariae sunt ab extrinseco, quia Legibus præscribuntur.

Hinc validè donare non possunt, 1°. qui à naturâ muti sunt & surdi simul, ità ut nec scripturâ, nec voce voluntatem suam certò exprimere possint.

lit. lib. 2°. *Furiosi, quia mente carent. Item prodigus cui*
lit. 12. *bonorum suorum administratio à Judice interdicta est.* Imo ligatur prodigus statim ac parentes ejus contra eum agere cœperunt.

3°. Filii-familias jure Romano non possunt, quando sunt sub patris potestate, disponere inter vivos, nisi de bonis quæ ità ad eos pertinent, ut pater nequidem eorum usumfructum habeat.

4°. Pleræque Galliarum Consuetudines ad hoc ut quis inter vivos de bonis immobilibus disponere possit, requirunt annos 25. Major est diversitas circa ætatem quâ quis validè testari possit: quædam enim Consuetudines annos 25. requirunt, aliæ 15. duntaxat. His Consuetudinibus obsequi debent etiam Novitii in Religione, qui nisi ætatem Consuetudinibus locorum in quibus degunt requisitam adepti sint, validè non testantur, ut sæpius judicatum est.

5°. Qui civiliter mortui sunt, sive morte *infami*; ut qui trirēmibus & exilio in perpetuum condemnati sunt; sive morte *heroicâ*, ut Religiosi Professi, nec donare, nec quidquam sibi in particulari accipere possunt. Alia est ratio Patrum Oratorii, & Presbyterorum Missionis, qui omnes à Clero sunt seculari, succeduntque parentibus, & iis parentes.

6°. Filii illegitimi in universo penè Galliæ Regno disponere possunt de bonis suis, tam inter vivos, quàm causâ mortis. Idem etiam donationis accipiendæ capaces sunt, modò ea universalis non sit. Quòd si ex adulterio aut incestu nati sunt, nihil ultra alimenta recipere possunt.

7°. Multæ sunt Consuetudines quibus prohibetur nè durante matrimonio maritus quidquam directè

aut indirectè, sive donatione inter vivos, sive alio quovis modo uxori donet; aut uxor marito, exceptâ eâ specie doni, quod mutuum dicitur *, & quo ambo paciscuntur ut qui alteri superstes vivet, usumfructum mediæ partis bonorum Communitatis percipiat, iisdem bonis quoad dominium directum penes hæredes defuncti qui prolem non reliquit, remanentibus. Aliæ permittunt ut maritus donet uxori, non uxor marito: æ consuetudines à Confessariis necessariò consulendæ sunt, nè præ imperitiâ eas approbent donationes quæ reprobantur locorum legibus, quibus unusquisque in conscientia obsequi tenetur.

Hâc occasione quæres, an sponsus de futuro, possit quidpiam futuræ suæ conjugi dare brevi manu; an itèm possit in instrumento matrimoniali agnoscere sibi allatam esse dotem majorem eâ quæ reverâ allata est.

Respondet ad 1. Pontasius, ante contractum licere partium uni id alteri dare de quo secundum leges disponere valet; inito autem jam contractu coram Notario, neutram partem quidquam alteri dare posse sinè consensu parentum, qui contractui interfuerint; idque verum est, etiamsi necdum matrimonium in facie Ecclesiæ celebratum sit. Primum caput non ab omnibus omninò admitti, sed à pluribus docet Livoniere, p. 307. & id quidem cum grano salis intelligendum est, ut statim patebit.

R. ad 2. hanc dandi rationem illicitam esse, &

* Il ne faut pas confondre le don mutuel qui se fait entre conjoints après leur mariage, & la donation mutuelle qui se fait entre futurs conjoints par le contrat de mariage. Le don mutuel ne peut être fait que des acquêts & autres biens qui tombent en communauté, & ne peut être stipulé sans retour, c'est à-dire, en propriété pour le donataire, mais seulement pour la jouissance; auquel cas, le donataire est obligé de donner bonne & suffisante caution. Au contraire la donation mutuelle, faite par contrat de mariage, peut être faite des acquêts & des propres, & peut être stipulée sans retour, & en propriété pour le donataire. Ferriere, v. Don.

ſæpè injuſtam ; 1°. quia Notarius finè mendaciò ; quod apud eum perjurium eſt , teſtari nequit ſponſum id attuliſſe in dotem quod reipsà non attulit , & quod nequidem cum auxilio futuri conjugis , qui ſæpè plura pollicetur quàm præſtare queat , afferre poſſet ; 2°. quia ſponſi his plerumque circuitibus utuntur , ut plus amariæ donent , quàm lege permiſſum ſit ; 3°. & præcipuè , quia ſecundus articulus Editi à Franciſco II. emiſſi menſe Jun. an. 1560. de ſecundis nuptiis , ſic habet : » Au regard des biens » à icelles veuves acquis par dons & libéralités de » leurs défunts maris , elles n'en peuvent faire au- » cune part à leurs nouveaux maris , ains elles ſe- » ront tenues de les réſerver aux enfans communs » d'entre elles & leurs maris , de la libéralité deſ- » quels iceux biens leur ſeront venus ». Jam verò definitio hæc facilè eluditur , quoties maritus agnovit ſe in dotaſem fundum recepiffe , quod reipsà non recepit : ejus enim uxor , quæ ut ſuam repetet dotem totam , quàm à ſe receptam fuiſſe agnoſcit maritus , de eâ in præjudiciũ prolis à priori marito ſuſceptæ diſponet , quoties ſibi libuerit ; 4°. quia in Parlamentiſ quibuſdam , quæ Jure ſcripto utuntur , poteſt uxor dotem ſuam repetere antequam debitum ſuum repetant creditores etiam matrimonio anteriores , quod quidem eadem uxor non poteſt quoad pura dona ; Ergo maritus dotem allatam majorem recognoſcens , relativè ad tempus mortis ſuæ , creditoribus ſuis injuſtè nocet. Unde colliges quidquid pars parti relativè ad futurum matrimonium donat , publicè donandum eſſe ut injuſtitiiſ occurratur ; & ſic temperanda videtur præcedens Pontafii decifio. Ipſe tamen nuper de ſecundo caſu conſultus , cenſui uxorem dotem falſò recognitam à conjuge retinere ſibi poſſe ; quia deerant & filii & creditores qui fraudari poſſint , & aliunde non plus datum erat quàm lege permiſſum eſſet.

Secunda conditio eſt , ut donatarius recipere non prohibeatur. Hinc donatarii eſſe non poſſunt , qui

certam in alios auctoritatem habent; sicque nullæ sunt donationes in vivis, vel testamento factæ, 1^o. à pupillis, &c. in gratiam tutorum, curatorum eorumque uxorum, nisi jam tutores rationes suas reddiderint; 2^o. à Novitiis tam erga domum, quàm erga ceteras domos Ordinis in quo profiteri debent. Item à poenitentibus in gratiam seu Confessarii seu Ordinis cuius ille membrum est. Si tamen donatio justæ gratitudinis limites non excederet, censent aliqui eam à Judicibus reprobendam non esse; 3^o. ex eadem suspitione nimii in donatoris animum imperii cautum est, nè Medici, Chirurgi, & alii id genus; Advocati quoque & Procuratores quidquam ab iis recipiant quorum negotia gerunt: nisi tamen Medici, & similes aliquid à testatore recipiant titulo vel consanguinitatis, vel necessitudinis antiquæ, &c. 4^o. neque etiam donatarii esse possunt incestuosi, adulteri, & quibusdam in locis concubinariis. An autem idem dicendum, si crimina hæc remanserint occulta, dubitatur. Negârunt Sorbonici quidam Doctores eâ de re consulti; idque vix improbare ausim; tum quia lex civilis pœnalis strictè interpretanda est; tum quia dubium est an occulta crimina punire intendat. Ut ut est, potest adulter publicus adulteræ suæ, incestuosus incestuosæ, &c. providere de alimentis.

Tertia conditio est, ut res quæ datur, dari permittatur, eo saltè modo quo datur. Hinc non valet 1^o. donatio in fraudem creditorum facta, sed plano jure nulla est ex Edicto Henrici IV. an 1609. 2^o. Donatio omnium bonorum inter vivos Jure Romano licita, in quibusdam Consuetudinibus illicita est, in aliis verò licita, nisi donator prolem habeat, cui legitima debeatur. Et si autem inter vivos licita sit hæc omnium donatio, non tamen valet si fiat causâ mortis; donatio inter vivos quæ futura perinde ac præsentia bona comprehendit, nè quidem quoad præsentia valet; eâ solum exceptâ donatione quæ in conjugum, aut futuræ eorum prolis favorem fieret in contractu matrimoniali. Ità fert Constitutio Regia an. 1731. art. 15. & 17.

R iv.

Quarta conditio neceſſaria ad validitatem donationis, eſt ut hæc certis veſtiatur formalitatibus. Eæ verò tres jure noſtro numerantur, acceptatio ſcilicet, traditio & inſinuatio.

1°. Neceſſaria eſt *acceptatio*, quia ut habet reg. 69. ff. *invito beneficium non datur*. Acceptatio in Galliis debet eſſe expreſſa, etiamſi agatur de donationibus quæ fiunt Eccleſiæ & minoribus. Minores viginti quinque annis validè non acceptant ſinè curatorum conſenſu, ſicut nec uxores abſque mariti autoritate : valet tamen donatio utrique conjugii facta, etſi à marito ſolo acceptetur.

2°. Neceſſaria eſt *traditio*. Traditio autem duplex, realis, & ficta. *Realis*, cùm donator rei dominium directum & utile in donatarium actu & abſolutè tranſfert : *ficta* verò, cùm donator ita rei proprietatem tranſfert in donatarium, ut ejus uſumfructum ſibi retineat, &c. Traditio ficta plerique in Conſuetudinibus ſufficit, ſed non ſufficit in iis Conſuetudinibus quæ expreſſè requirunt ut donator re ſuâ penitus ſe exuat ut donatarium eâ quaſi induat. *Coutumes de veſt & déveſt, ſaiſine & déſaiſine*.

3°. demum requiritur abſolutè *inſinuatio*, quæ nempe donationes in Acta publica referuntur ; quia donationes ignotas non eſſe, omnium intereſt, præfertim creditorum quibus ex donationibus præjudicium creari poſſet. Circa inſinuationem hæc notanda.

1°. inſinuari debent, tum donatio, tum acceptatio : inſinuatio ſolius donationis irritam eam faceret ; 2°. inſinuationi obnoxie ſunt donationes, tum inter vivos, tum cauſâ mortis ; 3°. ea inſinuatio minoribus neceſſaria eſt, etiamſi curatores eorum qui eam incuriâ ſuâ omiſſere ſolvendo pares non ſint. Neceſſaria eſt quoque in donationibus quæ fiunt Eccleſiis, Monafteriis, Hoſpitalibus, Communitatibus : legatum tamen ſummæ mobilis ſemel ſolvendæ Eccleſiis, Communitati, &c. ſi trecentas libellas non excedat, inſinuationem non

exigit. Ità sanxit Ludovicus Magnus an. 1707. & 1708. 4°. donatio summæ pecuniariæ de manu ad manum facta non indiget insinuatione. Ratio est quod nulla lex generatim prohibeat eam donationem quæ ab homine vivente sit brevi manu; sed certis duntaxat personis, putà marito, uxori, &c.

Quæres 2°. an & quibus de causis donatio inter vivos possit revocari.

R. posse quatuor de causis. Prima est ingratitudo donatarii: nè verò causam hanc leviùs & faciliùs quisquam obtrudat, jura varios enumerant casus in quibus locum habere censetur. Itaque si donatarius in donatorem *injurias atroces effundat, vel manus impias inferat, vel jacturæ molem ex insidiis suis ingerat, quæ non levem sensum substantiæ donatoris imponat: vel vitæ periculum aliquod ei intulerit, vel quasdam conventiones, sive in scriptis donationi impostas, sive sine scriptis habitas, quas donationis acceptor spondit, minimè implere voluerit. Ex his tantummodo causis, si fuerint in judicium dilucidis argumentis cognitionaliter approbatæ, donationes everti concedimus.* Ad injuriam revocari potest, si donatarius donanti alimenta deneget. Si donans antequam ingratitudinis actionem intenderit, moriatur, eadem actio ab hæredibus ejus intendi non poterit.

L. 10.
Cod. De
revoc.
donat.

Secunda revocandæ donationis causa est, cum filii absque parentum consensu, obtento, aut saltèm requisito, ad nuptias convolant. Atque hæc causa ad præcedentem revocari potest, cum gravior parentibus injuria inferri nequeat, quam si ipsi inconsultis eligatur status tanti momenti.

3°. Revocatur donatio quævis, etiam mutua, aut remuneratoria, per nativitatem prolis etiam posthumæ, aut per legitimationem ejus, modò hæc legitimatio fiat ope matrimonii subsequenter. Constit. an. 1731. art. 39. Si tamen donator rei donatæ fructibus post ortum pueri, ejusve legitimationem frui perrexerit, non tenebitur ad fructuum restitutionem, nisi à diè notificatæ sibi hujus nativitatis, vel legi-

timationis. Ibid. art. 51. Mortuâ prole non reviviscit donatio; unde si donator idem quod prius dare volet, novâ opus erit dispositione. Ibid. art. 43. Legatur & pluries eadem Constitutio.

4°. Revocatur etiam donatio, cum facta est contra officium pietatis parentibus aut liberis debitâ; ut cum per eam filii legitimâ suâ privantur.

CAPUT ULTIMUM.

De ultimis Voluntatibus.

Nomine ultimæ voluntatis intelligitur, Actus quo quis legitimè statuit quid de rebus suis post mortem suam fieri velit. Hujus species, aut quasi species sunt testamentum, codicillus, legatum, fideicommissum, & donatio mortis causâ. De hac egimus; de aliis restat paucis dicendum.

Testamentum, est ultimæ voluntatis dispositio solemniter facta cum institutione hæredis.

Dicitur 1°. *ultima voluntatis dispositio*, per quod convenit cum aliis ultimis voluntatibus.

Dicitur 2°. *solemniter facta*; quia cum Reipublicæ multi interfit, ut qui de rebus suis disponunt, id liberè faciant, & non ex alienâ suggestionem, certæ quædam Jure civili & municipali institutæ sunt formalitates quarum defectu testamenta non valent.

Dicitur 3°. *cum hæredis institutione*: est autem hæredis institutio, nominatio successoris in universum jus testatoris; eaque institutio, tam necessaria est in locis quæ Jure Romano reguntur, ut sine eâ stare non possint testamenta.

Testamentum jure communi dividitur in *solemne*; in quo servantur omnes solemnitates à Jure præscriptæ; & *privilegiatum*, quoddam valet etsi non omnes eæ formalitates servantur: tale est testamentum vel à milite, vel ab alio, tempore pestis, confectum. **Formalitates ad hæc testamenta hodie requiritur**

præscribit Regia Constitutio an. 1731. ab art. 27. ad art. 37. qui omnino sunt consulendi.

Dividitur 2°. in *scriptum* seu *clausum* & *nuncupativum*. Clausum est illud in quo testator *scripto* disponit de bonis suis coram testibus, quibus tamen non indicat quomodo de iisdem bonis disposuerit; sed solum declarat, tali scripto, ultimam suam voluntatem contineri, curatque ut Notarius & septem testes à se invitati involucrum ipsius subscriptione quisque suâ, suoque sigillo confirmant. Septem porro testes in testamentis illis necessarii, debent juxta Ferriere, v. *Testament*; esse mares, puberes, & * capaces donationis testamentariæ. *Nuncupativum*, est illud quod vivâ voce, & sine ullâ scripturâ fit coram septem etiam testibus, ejusdemque conditionis. Hoc testamenti genus per art. 1. Regiæ Constitutionis anni 1735. etiam si de minimâ agatur summâ, in toto Regno abolitum est; unde nunc testamentum quodcumque, seu à testatore, seu ab alio scriptum esse debet.

* Capabl
de rece-
voir par
testament

Dividitur 3°. in *olographum*, quod propriâ testatoris manu scribitur; & *non olographum* seu *solemne*, quod à testatore dictatum est, & à publicâ personâ acceptum. Testamentum olographum non viget in locis quæ Jus scriptum sequuntur, iis exceptis quæ à Curiâ Parisiensi jus petunt: viget verò in Provinciis consuetudinariis, & meritò, cum ea testamenti species extra suspensionem maximè posita sit. Ad hocce testamentum nulla requiritur solemnitas, nisi ut totum à testatore scriptum sit, sine additionibus aut interlineis ab extraneâ manu apposis: debent etiam exprimi locus & tempus mensis & diei; juxta a. 38. Constit. an. 1735. idque sub poenâ nullitatis necessarium videtur. Subscriptio à testatore indubiè apposita testamento alienâ manu exarato non sufficeret.

Formalitates ad testamentum solemne in Galliâ consuetudinaria requisitas recensere non possumus, quia pro locorum varietate variæ sunt, tam circa *eorum qui testamenta recipiunt, quam circa testium*

qualitatem. Varias illas formalitates ſuis ſinguli in locis noſſe debent & tenentur Parochi, aut qui eorum loco deſerviunt Parochiæ: cùm enim infirmorum voluntates ex proprio officio exſcribere ſoleant, & in foro exteriori irrita declarentur teſtamenta quæ debitâ ſolemnitate carent, eorum ignorantia grave populis præjudicium & damnum procrearet. Forma teſtamenti in Ritualibus haberi debet. Per a. 25. Conſtitutionis an. 1735. nec Vicarii, nec alii quicumque Presbyteri præter Parochum aut deſervientem teſtamenta exſcribere poſſunt, præterquam tempore peſtis, de quo vide art. 33. citatæ Regiæ Conſtitutionis.

Quæres an teſtamentum ad piam cauſam ſine requiſitis ſolemnitatibus conſectum, in foro interiori nullum ſit, ita ut hæredes eſſi cognitam habeant teſtatoris voluntatem, non teneantur illud exequi.

R. his verbis art. 78. Regiæ Conſtitutionis an. 1735. *Toutes les diſpoſitions de la préſente Ordonnance, ſoit ſur la forme ou ſur le fond des teſtaments, codiciles & autres actes de dernière volonté, ſeront exécutées, encore que leſdites diſpoſitions de quelque eſpece qu'elles ſoient, euſſent la cauſe pie pour objet.* Quod ſpectat ad loca in quibus, utpotè Regi minime ſubjectis prædicta ſanctio locum non habet, facile crediderim cum Van-Roi, ad legati pii validitatem ſatis eſſe ut de voluntate deſuncti indubiè conſtet.

Quæres an ſi Eccleſia rem ſibi cum onere legatam acceptare nollit, poſſint hæredes eam ſibi retinere.

R. poſſe, ſi teſtator expreſſerit ſuæ eſſe intentionis, ut legatum ad hæredes ſuos redeat, ſi non acceptetur. Si verò nihil tale expreſſum ſit, legatum ad aliam Eccleſiam deferendum eſt, ſi hæc illud cum onere ſuo acceptare velit: alioqui minuenda ſunt onera legati, idque fiet ſecundum mentem legatis qui præſumitur voluiſſe de Eccleſiâ bene mereri, & ex errore ſolum vel inadvertentiâ nimium onus ipſi impoſuiſſe.

Hic duo notanda, 1º. ſi Eccleſia rem legatam prorsus acceptare noluerit, eam alios in uſus pios

impedendam esse; 2°. si testator quidpiam alicui recipere prohibito legaverit, eâ conditione ut nisi legatarius re fruatur, hæc ad Ecclesiam aut Hospitalitale deferenda sit, legatum etiam ex parte Hospitalis caducum esse, ut cui non directè, sed quasi in pœnam hæredis favere intenderit testator: & ità iudicatum fuit à Curiâ Paris. an. 1676.

Ex dictis sequitur, à fortiori irritum esse in aliis quibuscumque casibus pro utroque foro testamentum cui defunt formalitates à Legibus sub pœnâ nullitatis requisitæ. Etverò ut tale testamentum irritum censeri debeat, duo sufficiunt: 1° ut qui Reipublicæ præsumunt, illud irritare possint; 2°. ut illud de facto irritaverint. Atqui utrumque certum est; 1°. enim qui auctoritatem habent, possunt hominem reddere ad testandum inhabilem, nisi cum tali solemnitate testetur; tùm quia id necessarium esse potest ut vitentur doli & lites; tùm quia si contractus matrimoniales ex quarumdam formalitatum defectu irritari potuere, multò magis & testamenta; 2°. testamenta absque debitis formalitatibus facta, à Principibus, iisve qui Reipublicæ administrationem habent, de facto irrita fuisse, patet ex omnium locorum Légibus, quæ testamenta contra loci consuetudinem facta nullius esse roboris decernunt: Quodd autem eæ Leges non fundentur in præsumptione fraudis actualis, inde patet quodd testamenta rescindantur à Magistratibus, etiam cùm certò iisdem constat nullam de facto fraudem intervenisse.

At, inquires, iniquum est ut quis absque culpâ suâ privetur facultate de re suâ disponendi: *Nihil enim tam conveniens est naturali aequitati*, ait Justinianus, *quàm voluntatem domini volentis rem suam in alium transferri, ratam haberi.*

R. Id iniquum non esse, cùm hoc postulat publica utilitas: sic valet præscriptio, etsi homo per eam rebus suis absque culpâ privetur. Quod dicit Justinianus, intelligi debet de voluntate cui Jura non resistunt: sic impediunt Leges nè homo clandestinè corporis sui dominium transferat.

ARTICULUS UNICUS.

De Codicillis, Legatis, & Fideicommissis.

Codicillus est ultimæ voluntatis dispositio circa ea quæ quis vult post mortem suam fieri, absque hæredis institutione. In Galliâ consuetudinariâ, ubi locum non habet hæredis institutio, eo solum differunt codicilli à testamentis, quod codicilli habeantur ut supplementa quibus aliquid testamentis additur aut detrahitur: unde formalitates quæ ad testamenti valorem requiruntur à Consuetudinibus, ab iisdem requiruntur ad validitatem codicillorum.

Legatum est ultimæ voluntatis dispositio, quâ testator aliquid alteri donat, eidem ab hærede præstandum. Aliquando sumitur pro re ipsâ dono relicta.

Fideicommissum non differt à legato, nisi quòd in fideicommissò verba diriguntur ad hæredem, ut aliquid donet tertio, v. g. *Volo hæredem meum solvere centum nummos Titio*; at in Legato verba ad ipsum legatarium diriguntur, ut: *Hægo centum nummos Titio*.

Legatum sicut & fideicommissum, duplex, *particulare*, & *universale*. *Particulare*, cum alicui designatum aliquod bonum legatur, ut summa pecuniæ, villa; *universale*, cum aliquis bona omnia sua legat, aut omnium bonorum partem, ut mediam & quartam, &c. aut hæc hæredis fidei committit alteri tradenda. Quia porro contingebat ut hæredes legatis aut fideicommissis gravati, nihil ex hæreditate perciperent, sanxerunt Romanæ leges ut ad eos pars quarta bonorum testatoris semper deveniret, & hæc quarta pars cum è legatis detrahitur, *Falcidia*, cum verò è fideicommissis, *Trebelliana* nuncupatur. Etsi verò Falcidia & Trebelliana locum non habent in Galliâ consuetudinariâ, in eâ tamen non possunt universa bona legari aut fidei committi, sed ut plurimum, bona *mobilia*, bona

foli. parta, *acquêts & conquêts*, & certa pars patrimonii seu *propriorum* quæ varia est pro varietate Consuetudinum.

Quæres quid sentiendum in foro conscientiae de fideicommissio in favorem illius qui per leges legatarius aut hæres institui nequit.

R. 1^o. Testator & qui talis dispositionis executionem promittit, mortaliter peccant, quia iuxta legis ordinationi resistunt; 2^o. Legatum illud sive à fideicommissario, sive ab iis in quorum favorem relictum est, legitimis hæredibus restitui debet: quia nec pertinet ad fideicommissarium, cui donatum non fuit; nec ad uxorem defuncti, v. g. aut filium spurium, in iis Consuetudinibus quæ hujusmodi personas ad hæc legata inhabiles esse decernunt.

Sed quid si testator certam pecuniæ summam legaverit Titio, absolute & simpliciter, cum intentione quam tamen non expressit, sed de quâ ex circumstantiis moraliter certus est Titius, ut eandem summam uxori vel filio defuncti redderet?

Respondet Habert, re cum gravibus Theologis, & primariis Parisiensis Curiae Magistratibus diligenter expensâ, legatum hoc posse acceptari à Titio, qui de eo pro nutu disponet, sive in proprium commodum, sive in gratiam eorum quibus defunctus legasset, nisi leges restitissent. Ratio est, quia si tale legatum non valeret, utique ob spem & intentionem legantis, qui intendit illud in uxorem suam v. g. transferri à Titio: Atqui hæc intentio & fiducia non irritant tale legatum: donatio enim absoluta, neque rescinditur ob intentionem donantis, neque ob donatarii infidelitatem. Unde si quid absolute dederis Petro, intendens ut in pauperes beneficium foret, subsistit donatio, etiamsi is spem tuam fallat: alioqui, ut supra dictum est, vix ulli subsisterent contractus; cum innumera quotidie eveniant, quæ si prævisa fuissent, deterruissent à contrahendo.

Nec dicas legatum hoc esse in fraudem legis, & contra legislatoris mentem.

Nulla enim lex vetat nè homo certam boni sui partem leget extraneo, qui de eâ pro nutu suo disponat, etiam in favorem illius cui testator legare prohibebatur. Neque sic fallitur mens legislatoris: tum quia legislator non prohibuit donationem extraneo factam absolute: tum quia supponimus legatarium id quod accepit, donaturum non esse uxori, v. g. vel filiis defuncti, si nulla suppetat legitima ratio id faciendi; sed iis solum in casibus, in quibus uxor non haberet unde commodè sustentaretur, aut marito diù & graviter ægrotanti, multa præstitit obsequia, &c. Haftenus, & iisdem fermè verbis citatus Theologus. Huic decisioni ut subscribam, necesse est ut indicia ex quibus legatarius intentionem legantis cognovit, non includant virtuale pactum quo legatarius tacite se obligaverit ad reddendum testatoris uxori legatum.

Hic operæ pretium fuerit annotare legatum non vivâ voce, sed solum in scriptis revocari; neque hîc valeret probatio per testes.





TRACTATUS

DE

VIRTUTE RELIGIONIS.

TRACTATÛS hujusce , quo vix quisquam practicè
utilior , tres erunt partes. Prima erit de Reli-
gione secundùm se ; secunda , de præcipuis ejusdem
cibis ; tertia , de vitiis Religioni oppositis.



PARS PRIMA.

De Religione secundùm se spectatâ.

Primam hanc partem dividemus in duo capita.
Primum erit de nomine , essentiâ , & objecto
Religionis. Secundum ejusdem affectiones & actus
explicabit.

CAPUT PRIMUM.

De essentiâ , & objecto Religionis.

Religionis nomen alii ducunt à *relegendo* , quòd
ea quæ ad Dei cultum pertinent , sæpius sint
animo volvenda , ac veluti relegenda. Alii , à *reli-*
gando , eò quòd nos religio Deo astringat & alliget.

Religio definitur , Virtus moralis inclinans men-
tem ad exhibendum cultum & honorem Deo debi-
tum , tanquam supremo rerum omnium domino.

Dicitur 1^o. *virtus* : Actus enim honestus & lau-
dabilis ad aliquam virtutem pertinet , ex S. Thoma

hic a. 2. Atqui religionis actus, honeſtus eſt & laudabilis, cum ad Dei cultum ordinetur; Ergo.

Dicitur 2^o. *virtus moralis*: quia creaturæ mores juxta rationis præſcriptum componit & aliunde non attingit immediatè Deum, ut infrà dicemus.

Dicitur 3^o. *ad exhibendum cultum, &c.* Quæ ut intelligantur, hæc tria diſtingui debent, honor, cultus, & gloria. Cultus eſt honor cum ſubmiſſione; ſive eſt teſtimonium excellentiæ alienæ, & propriæ ſubmiſſionis. Honor propriè eſt ſignum noſtræ de excellentiâ alienâ æſtimationis, ſed abſtrahens à ſubmiſſione. Hinc Deus amicos ſuos honorat, quos tamen, ſi ſtriçtè loquævelis, non colit. Gloria, juxta Auguſtinum, eſt frequens de aliquo fama cum laude; ſeu, ut vulgò aiunt, eſt clara cum laude notitia: unde gloria diſfertur à cultu, à quo præſcindit; tum ab honore, quatenus honor formaliter conſiſtit in quâcumque teſtificatione de alienâ excellentiâ, ſive fiat per laudem, ſive per alia quâcumque ſigna, ut genuflexionem, &c. In definitione noſtrâ, honoris nomine, honos intelligitur & gloria, quæ Deo maximè competunt, juxta id I. Timot. 1. *Soli Deo honor & gloria.*

Dicitur 4^o. *cultum Deo debitum.* Hic porrò Deo debitum eſſe dicitur, tum illud quod Deus ſtriçtè exigir, ut cultum patriæ, tum illud quod ſoli Deo fieri poteſt, ut vota.

Dicitur 5^o. *tanquam ſupremo omnium rerum domino*, ac proinde numeris omnibus abſoluto. Supremi enim hujusce domini contemplatio efficit ut creatura, agnitâ vilitate ſua, ſe ſe coram Deo profundè ſubmittat, & internam hanc ſubmiſſionem exterius proſiteatur, ſive verbis, corporis geſtu, aut ſimilibus, ſi de hominibus agitur; ſive ſpirituâli locutione, aut aliâ quam non capimus viâ, ſi de Angelis ſit ſermo: Atque is eſt cultus, & majeſtati divinæ, & ſubſtantiæ noſtræ nihilo tam conveniens, quem proſequitur religio. Unde ſubmiſſio, quæ pertinet ad humilitatem, ſi fiat quia utile nobis eſt, ut intra miſeriæ noſtræ limites contineamus nos;

pertinet ad religionem, si eo animo fiat, ut divinæ majestatis excellentiam profiteamur, & eam submissione nostrâ honoremus.

Et si ex altâ definitione utcumque intelligitur objectum religionis, sit tamen majoris claritatis gratiâ,

CONCLUSIO I. Deus est *objectum* cui religionis.

Prob. Ille est *objectum* cui religionis, cujus gloriam & honorem intendit religio: Atqui religio Dei gloriam & honorem intendit; Ergo sicut homo est *objectum* cui justitiæ, quia justitia mediante restitutione hominem attingit, sic & Deus religionis *objectum* est, quia religio Deum attingit mediantibus actibus suis.

CONCLUSIO II. *Objectum* materiale religionis sunt actus omnes honesti quibus debitus Deo honos exhiberi potest.

Prob. Illud est *objectum* materiale alicujus virtutis, circa quod ea ita versatur ut aliæ virtutes circa ipsum etiam occupentur: Atqui 1°. religio versatur circa actus quibus debitus Deo honos exhiberi potest, cum tota velit adorationem, sacrificium, devotionem, & alia quibus & supremi Numinis majestas, & hominis vilitas agnoscitur: 2°. Aliæ quoque virtutes circa hos eosdem actus versantur, cum scilicet quæ ex religione audire potest, possit etiam audiri ex obedientiâ; cum item qui se submittit, actum præstet, qui ad Religionem vel humilitatem pertinere potest, ut statim dictum fuit; Ergo.

CONCLUSIO III. *Objectum* formale religionis est specialis illa honestas, quæ est in cultu divino; seu sit ipse Dei cultus, prout excellentiæ divinæ & nostræ submissionis signum est.

Prob. *Objectum* formale virtutis, est specialis eadem ratio sub quâ virtus in *objectum* materiale tendit: Atqui ratio specialis sub quâ religio in cultum Dei tendit, hæc est quod honestum sit & conveniens et talis honor & cultus supremo Numini exhibeatur: neque ulla assignari potest virtus ex iis etiam quæ ad Dei honorem aliquo modo ordinantur, quæ ultimum ejus eadem ratione attingat; Ergo.

Obj. formale objectum religionis est ipsa Dei excellentia ; Ergo non illud quod adstruimus.

R. neg. ant. nam se habet religio ad Deum , sicut justitia ad hominem ; sicut ergo quamvis jus in justitiâ respiciat hominem cui jus illud reddi debet , non ipse tamen homo , sed jus reddendum , est objectum justitiæ ; sic & licet in religione cultus respiciat Deum cui defertur , non ipse tamen Deus , sed Dei cultus , est religionis objectum.

CONCLUSIO IV. Religio non est virtus theologica.

Prob. 1°. Actus elicitus virtutis theologicæ immediatè versatur circa Deum : Atqui actus elicitus religionis non versatur immediatè circa Deum , sed tantum circa cultum Dei , quomodo justitia non versatur immediatè circa hominem cui jus reddendum est ; sed circa jus ipsum quod homini reddi debet ; Ergo , ait S. Thom. hic art. 5. *Religio non est virtus theologica , cujus objectum est ultimus finis , sed est virtus moralis , cujus est esse circa ea quæ sunt ad finem.*

* Prob. 2°. Virtus Theologica Deum proximè & immediatè attingere debet ut *objectum quod* , ut patet in spe , quæ ita aliquid à Deo sperat , ut ipsum præcipuè Deum speret : Atqui religio licet excellentiâ divinâ nitatur , eam tamen non attingit immediatè ut *objectum quod*. Ad hoc enim necesse foret ut religio suam Deo excellentiam vellet : Atqui Deo excellentiam suam velle non est religionis , sed caritatis , quæ Deo bonum omne tum intrinsecum tum externum vult. Religio igitur tota hæret circa testimonia interna vel externa , excellentiæ divinæ reverenter exhibenda : hæc verò testimonia non sunt Deus ipse , sed sunt aliqui actus nostri , in quos ut in objectum suum fertur religio , quosque respicit per proprios actus internos , qui non alii sunt quam affectus colendi Deum ; Ergo.

Prob. 3°. Si religio sit virtus theologica , vel est quid idem cum fide , spe aut caritate ; vel aliquid ab iis diversum : Atqui neutrum dici potest. Non 1.

religio enim nec assentitur revelatis, ut fides; nec æternæ vitæ bona spectat, ut spes; nec circa Dei propter se, aut proximi propter Deum, amorem occupatur, ut caritas. Non 2. quia tres tantum theologicæ virtutes agnoscunt omnes Theologi, quas his expressit verbis S. Paulus, 1. Cor. 13. *Nunc autem manent fides, spes, & caritas; tria hæc.*

† Obj. 1°. Ea virtus à Theologicis non distinguitur, quæ idem habet officium quod ceteræ virtutes theologicæ, præsertim verò caritas; adeoque & eandem habet cum ipsis essentiam: Atqui religio... Nam illud est religionis officium, ut Deum colat: Atqui cultum Dei præstant virtutes theologicæ, ex S. Augustino, qui Enchir. cap. 2. & 3. dicit Deum coli à nobis *fide, spe, & caritate*; & Lib. 1. de Civit. Dei cap. 9. *Hic est Dei cultus, hæc vera religio*, nempe Dei amor; Ergo. †

R. ad 1. nego min. Virtus enim Theologica Deum primario & directè internis suis actibus attingit: Atqui religio non attingit directè Deum; sed aliquid Deo exhibendum ob recognitionem excellentiæ ipsius; Ergo.

R. ad 2. dist. Virtutes Theologicæ cultum Dei præstant causaliter, quatenus mens prævio fidei lumine, Dei excellentiam cognoscens, movetur ad ejus cultum volendum, C. colunt formaliter; N. Actus enim fidei v. g. tendit præcisè ad credendum Deo, non ad ipsi volendum cultum: nisi cultus nomen latius sumatur, nempe pro omni actu, qui sacrificii instar Deo acceptus sit, quo sensu sumitur nomen Religionis, Epist. S. Jacobi c. 1. *Religio munda & immaculata hæc est, visitare pupillos & viduas, &c.* Hæc solutio textibus Augustini applicari potest. Nihilominus

R. dist. Colitur Deus fide & spe, tanquam actibus quos religio imperat, C. tanquam actibus quos ipsa religio per se eliciat, N. Ut solutio constet, duo sufficiunt: 1°. ut religio imperare possit actus virtutis theologicæ; 2°. ut iidem actus proportionem

habeant & aptitudinem ad finem religionis : Atqui 1^o. potest religio imperare actus virtutis theologicae. Tum quia id potest & facit poenitentiae virtus , quæ doloris ex caritate orti actus dirigit ad satisfaciendum Deo : tum quia religio est , juxta S. Thomam, *virtus universalis in imperando* ; 2^o. actus virtutum Theologicarum proportionem habent ad religionis finem , qui est cultus Dei , & hominis submissio. Nam fides v. g. per quam intellectus captivatur in obsequium , aptissima est quæ submissionem testificetur ; spes quoque , quæ quidquid expectat boni , à Deo expectat , tum in divinæ excellentiæ , tum in dependentiæ nostræ signum assumi potest : idem servatâ proportionem de caritate dicendum.

* * Obj. 2^o. Illa virtus est theologica , quæ exhibet cultum Deo & excellentiæ divinæ immediatè propter se : Atqui talis est religio ; Ergo.

R. neg. maj. Sicut enim justitia licet immediatè reddat homini jus suum , non tamen immediatè versatur circa hominem ut *objectum quod* , sed circa jus ipsum homini reddendum : sic à pari religio , licet reddat cultum Deo , Deum tamen proximè non vult , sed cultum creatum Deo increato tanquam *objecto cui* reddendum. Unde cum virtus theologica primariò versetur circa Deum ut *objectum quod* , evidens est religionem non esse virtutem theologicam.

Inst. Actus proprii & elicitæ religionis Deum proximè & immediatè attingunt. Nam oratio & laus , sunt actus proprii & elicitæ religionis : Atqui laus & oratio Deum immediatè attingunt ut *objectum quod* ; Ergo.

R. ad 1. nego ant. ad 2. nego maj. Oratio enim & laus sunt actus imperati religionis , quatenus hæc iisdem utitur tanquam mediis quibus divinam excellentiam testetur , quomodo & eundem in finem ipsos theologicarum virtutum actus imperat. Actus ergo elicitæ religionis alii non sunt quam 1^o. simplex complacentia circa cultum divinum ; 2^o. efficax ejus intentio ; 3^o. spes ejus futuri ; 4^o. gaudium de eo

præsenti. Atqui nullus est ex hisce actibus qui circa Deum immediatè occupetur, ut per se evidens est ; unde religio non ineptè definiri posset ; Virtus *volitiva* seu studiosa cultûs divini. Si autem religio sit per se & essentialiter virtus volitiva cultûs divini ; Ergo cultum divinum pro objecto immediato habet. Si verò cultum Dei pro objecto immediato habet ; Ergo non magis Deum pro objecto habet , quàm iustitia hominem ipsum habeat pro objecto.

CAPUT SECUNDUM.

† De affectionibus & actibus Religionis. †

Affectiones Religionis duæ sunt : prima est ejus ad ceteras virtutes comparatas ordo, & dignitas ; secunda est ejusdem unitas : sit

CONCLUSIO I. Religio virtutibus theologicis est dignitate inferior.

Prob. Virtus eò dignior est, quò Deum propius attingit : Atqui virtutes theologicæ Deum propius attingunt quàm religio, cum illæ Deum pro immediato habeant objecto, religio non item ; Ergò.

CONCLUSIO II. Religio primum morales inter virtutes locum tenet, estque ceteris præstantior.

Prob. quia nobilior est ea virtus quæ propius attingit Deum : Atqui, ut docet S. Thomas, q. 81. a. 6. *religio magis de propinquo accedit ad Deum quàm aliæ virtutes morales* ; cum pro objecto formali mediato & indirecto divinam habeat excellentiam, & pro fine cui ipsum Deum ; Ergo.

Objicies 1°. Obedientia & pœnitentia Deum tam propè attingunt quàm Religio ; Ergo non est cur hæc illis anteponatur. Et verò sacrificium est præstantior religionis actus : Atqui tamen Scripturæ obedientiam sacrificio præfert, cum ait I. Reg. 15. *Melior est obedientia quàm victimæ.*

R. Neg. conseq. Quemadmodum enim fides, licet

immediatè Deum attingat sicut caritas; non idem tamen est caritati æqualis, quia non ita digno modo eum attingit: sic etiam obedientia & poenitentia religioni non æquiparantur, quia religio Deum nobiliori modo attingit. Religio enim nec præceptum expectat ut obedientia, nec peccatum supponit ut poenitentia; sicque nobiliori modo in objectum suum fertur.

Ad confirm. dist. Scriptura præfert obedientiam actibus religionis inordinatè & sinè pietate factis, quale fuit sacrificium à Saùle oblatum; qualis etiam est eorum cultus de quibus dicitur Matth. 15. *Populus hic labiis me honorat, cor autem eorum longe est à me*, C. præfert iisdem factis eà quæ decet pietate, N.

Obj. 2°. Ea virtus aliis est inferior cujus actus dimittuntur, ut aliarum virtutum actus exercentur: Atqui dimittuntur actus religionis, &c. juxta id Matth. 5. *Relinque munus tuum ante altare, & vade priùs reconciliari fratri tuo*; Ergo. *

R. neg. maj. In practicis enim fieri potest ut dignioris virtutis exercitium omittatur, cum urget exercitium alterius minùs dignæ: aut cum ea quæ nobilior est, dignè exerceri nequit, nisi ea antè exerceatur quæ minùs est digna: hoc autem contingit, cum quis necdum fratri suo reconciliatus sacrificii oblationem meditatur.

* CONCLUSIO III. Religio una est specie virtus.

Prob. Virtutes specificantur ab objecto præferim formali; Ergo ubi idem est objectum formale, ibi una est specie virtus: Atqui religionis unum est & idem objectum formale; nempe cultus Deo exhibitus ob summam ejus excellentiam; Ergo.

Obj. Cultus qui redditur per sacrificium, specificè differt ab eo qui redditur per votum; Ergo religio quæ circa omnem cultum versatur, habet objecta formalia specificè diversa.

R. dist. Differt ratione actûs & materialiter, quia aliud est actio votendi, aliud actio sacrificandi, C. differt

CAP. II. De affect. & actibus Relig. 409

ratione principii à quo procedit, & motivi quod producitur, N. votum enim & sacrificia eadem religionis virtute, & eadem denique propter honorem Dei producuntur, unde imperantur; Ergo materialiter quidem, non autem formaliter. Sic licet potus & se distinguantur, una tamen est temperantiae quæ utrumque dirigit.

Modus spectat ad actus religionis, ii dividuntur [†] *internos* qui in animo consummantur, nec ita exterius; in hoc ordine sunt oratio & de- & *externos* qui aliquo temporis organo perficiuntur, ut sacrificium, & sæpius juramentum, &c. actuum genere Deum colere possumus, & occasione tenemur, utpotè qui spiritus nostris principium sit.

Dividuntur in *elicitos*, qui immediate à religionis virtute procedunt, iique, ut dixi, consistunt in seriâ divini cultus volitione: & *imperiis* qui immediate ab aliis virtutibus eliciuntur; imperio religionis, quæ ipsos ad cultum dividuat.

Imperatis alii *per se* tales sunt, qui nati sunt ut per religionem imperari, ut adoratio, ritualis, sive corporea; alii *per accidens*, sunt actus fidei, misericordiæ, aliarumque in quibus uti potest religio.



A R S S E C U N D A



De actibus Religionis in specie.

erunt hujus Partis Capita, quot actus à religionis primariò imperati: nam de elicitis nulla est opus. Itaque dicemus 1°. de adoratione & devoto. 2°. de oratione; 3°. de Horis canonicis; 4°. de voto: 5°. tandem de voto.

al. Tom. III.

S

CAPUT PRIMUM.

De Adoratione & Devotione.

Adorationis nomen sumitur latissimè & latè.

Adoratio latissimè sumpta, est quæcumque veneratio alteri exhibita in signum excellentiæ ejus, quæcumque ea sit. Sic Genes. 23. *Abraham adoravit... filios Heth.* Hæc adoratio merè politica est & civilis. Adoratio latè sumpta est veneratio alteri exhibita propter excellentiam ejus supernaturalem. Sic

Cap. 5. Josue cecidit pronus in terram, adorans Angelum.

Adoratio latè sumpta dividitur in duliā, hyperduliā & latriā. Dulia est veneratio quæ Sanctis, Angelis vel hominibus, iis præsertim qui cum Christo regnant, impenditur. Hyperdulia est veneratio quæ Virginis Deiparæ ob singulare divinæ ejus maternitatis privilegium exhibetur. Latria quæ sola est verè & strictè dicta adoratio, est actus quo & infinitatem entis increati excellentiam, & supremum ejus in res omnes dominium, & nostram erga ipsum submissionem testificamur, juxta id Matth. 4. *Dominum Deum tuum adorabis, & illi soli servies.*

Triplex hæc adorationis species dividitur 1^o in *absolutam*, quæ rei propter excellentiam ejus intrinsecam exhibetur; sic adoratur Verbum caro factum; & *relativam*, quâ aliquid adoratur vel honoratur ob excellentiam rei alterius ad quam aliquam habet habitudinem aut conjunctionem, & sic adoratur Crux, de quo alibi.

Dividitur 2^o. in internam, & externam. Prima est quæ fit animo & corde, juxta id Christi Joan. 4. *Veri adoratores adorabunt Patrem in spiritu & veritate.* Secunda est quæ fit exterioribus signis; & hæc, si interior desit, mortua est perinde ac corpus sine animâ. Cetera pertinent ad Tract. de Incarnatione.

Devotio definitur à S. Thomâ, *Voluntas promptæ*,

tradendi se ad ea quæ pertinent ad Dei famulatum.

Dicitur 1°. *voluntas*; id est efficax & expedita intentio: unde devotio non consistit in sensibili gustu & cordis teneritudine quæ aliquando inter orandum sentitur, sed in pio animi affectu, & promptâ Deo famulandi voluntate.

Dicitur 2°. *tradendi se*, totum scilicet, non aliqua tantum ad se pertinentia. Unde non dicitur devotus, qui unum aut alterum duntaxat actum ad cultum Dei alacri & fervidâ mente refert, sed qui se totum divino cultui consecrat.

Dicitur 3°. *promptè*: qui enim etiam abdicatis negotiis secularibus se divino cultui mancipant, ut Clerici & Religiosi, devoti non sunt si segniter circa Dei cultum se gerant, sed poenâ digniores sunt quam præmio, juxta id Jerem. 48. *Maledictus qui facit opus Dei fraudulenter.*

Dicitur 4°. *ad ea quæ pertinent ad Dei famulatum.* Unde sequitur devotionem esse actum religionis, eumque præstantissimum, ac quasi ceterorum animam, utpotè cujus auxilio promptè & ardentè executioni mandentur ea quæ sunt cultûs divini.

Porro ut falsa devotio à verâ distinguatur, quæ distinctio summè est necessaria, ponderandæ sunt veræ devotionis causæ ejusdemque effectus.

Causa devotionis duplex est, juxta S. Thomam; extrinseca scilicet, & intrinseca. Causa *extrinseca & principalis*, est Deus, qui, quos dignatur vocat, & quem vult religiosum facit... Causa autem *intrinseca ex parte nostrâ* oportet quòd sit meditatio seu contemplatio; partim divinæ bonitatis & beneficiorum ejus, quia hæc consideratio excitat dilectionem quæ est proxima devotionis causa; partim defectuum nostrorum, quos qui seriò perpendet, levabit oculos suos in montes, unde venit auxilium tibi.

Tria hic monet Angelus Scholæ: 1°. vitandum esse subtile illud genus meditationum, quæ intellectum ita occupant. ut aridam reddant voluntatem & lac pietatis exsugant; 2°. quòd licet ea quæ sunt

divinitatis sint secundum se maximè excitantia devotionem; iis tamen, ob humanæ mentis debilitatem, inhærendum sit meditationibus quæ pertinent ad Christi humanitatem, præcipuè verè ad ea quæ pro nobis fecit & passus est; 3°. quòd scientia & ingenium quandoque & sæpè sæpius devotionem occasionaliter impediunt; unde in simplicibus & mulieribus devotio abundat, rarò autem in iis qui scientiæ totos se dedunt, juxta id Augustini. Lib. 3. Confess. cap. 3. Surgunt indocti, & cælum rapiunt; & nos cum doctrinis nostris sine corde, ecce ubi volutamur in carnis & sanguine?

Effectus devotionis itidem duplex: 1°. spiritualis lætitia ex consideratione infinitæ Dei bonitatis, juxta id Psalm. 76. *Memor fui Dei, & delectatus sum*; 2°. salutaris quædam tristitia, ex infirmitatis nostræ & exilii à coelesti patriâ, meditatione procedens. Unde autor Libri *De spiritu & animâ* cap. 50. Devotio, inquit, *pius est & humilis affectus in Deum: humilis ex conscientia infirmitatis propria, pius ex consideratione divinæ clementiæ*. Quàm procul ergo à verâ devotione distant, qui nihil nisi mali in ceteris inveniunt; qui suo judicio non sunt sicut ceteri hominum; qui justitiam Dei ità ob oculos ponunt, ut misericordiam quæ super omnia ejus opera est, retineant, &c.

C A P U T S E C U N D U M.

De Oratione.

O Cto nobis hoc in capite veniunt explicanda; 1°. quid & quotuplex sit oratio; 2°. an necessaria sit; 3°. & 4°. an, & quatenus efficax; 5°. 6°. & 7°. quis orari; quis orare, quid orari debeat: 8°. pro quibus orandum sit.

ARTICULUS PRIMUS.

De essentiâ, divisione & necessitate Orationis.

O Ratio propriè sumpta, est petitio decentium à Deo.

Dicitur 1^o. *petitio*, id est intimatio desiderii ad obtinendum aliquid ab eo quem precamur; & sic exprimitur oratio Matth. 7. *Petite & accipientis.*

Dicitur, 2^o. *rerum decentium*. Impium enim esset id petere quod nec Deus posset dare, neque nos citra piaculum accipere: certè petitio rei malæ non tam oratio esset, quàm execratio.

Dicitur 3^o. *à Deo*. Etsi enim oratio non semper immediatè ad Deum dirigatur, sed aliquando ad amicos Dei, Sanctos nempe, petitio tamen propriè fit soli Deo, à quo solo *omne donum* descendit.

Hinc patet orationem sub uno respectu ad religionem pertinere, & ad spem sub alio. Ad religionem quidem, quia per orationem testamur Deum esse autorem bonorum nostrorum, & nos ipsos inferiores esse, eoque indigere. Ad spem verò, quia oratio aliquid sperat & expectat à Deo; nec quisquam est qui ad alium supplex accedat, si certò noverit eum nunquam ad vota sua flectendum esse.

Oratio dividitur 1^o. in mentalem, & vocalem. Prima fit solà mente. Secunda corporis vocem mentali locutioni superaddit. Etsi enim non prodest strepitus oris muto corde, meritò tamen mentali orationi junguntur voces: 1^o. quia homo secundum animam & corpus honorem Deo pendere debet, 2^o. quia non solum corde credere, sed ore confiteri oportet Deum esse omnis boni fontem; 3^o. quia multi sunt quorum mens minùs evagatur cum orant vocaliter.

2^o. Oratio mentalis dividitur in meditationem, & contemplationem.

Meditatio est pia veritatis alicujus investigatio ad concipiendum devotionis fervorem. S üj

414 *Tractatus de Religione. PARS II.*

1°. quidem est investigatio *pia*, non autem mera speculatio philosophica, quæ fervorem minvere, nedum adaugere solet; 2°. est investigatio *veritatis* occultæ scilicet aut cognitæ, quia subiectum meditationis defumi potest tum ex rebus quas jam multoties meditati sumus, tum ex iis etiam mysteriis quæ de se minus nota, fiunt meditatione notiora; 3°. demum investigatio hæc ordinatur *ad concipiendum devotionis fervorem*; quia is esse debet meditationis scopus, ut ex eâ exurgat, sacer ignis quo voluntas ad fugam mali, & boni prosecutionem excitetur.

Contemplatio describitur à Mysticis: *Mentis in Deum suspensæ elevatio, æterna dulcedinis gaudia degustans*. Meditatio & contemplatio non tam sunt distinctæ orationis species, quam ejusdem partes. Meditatio petit, & pulsatur ut sibi aperiatur; contemplatio gustat, & fruitur. Illa est animi labor & motus; hæc fruitio & quies.

3°. Oratio vocalis dividitur in *publicam*, quæ fit à publico Ministro ad id deputato, Ecclesiæ nomine, & pro salute populi; & in *privatam*; quæ fit à personâ particulari ut tali.

Jam quæritur utrùm & quæ oratio sit necessaria. Circa quod duo, iique satis oppositi prodierunt errores. Primus fuit Messalianorum, qui tantam orationi vim attribuebant, ut eam solam etiam absque Sacramentis ad salutem sufficere distarent; unde etiam Euchitæ seu precatores dicti sunt. Secundus fuit Michaëlis Molinos, Hispani Presbyteri, cujus inter 68. propositiones ab Innocentio XI. an. 1687. damnatas extat hæc num. 14. *Qui divinæ voluntati resignatus est, non convenit ut à Deo rem aliquam petat, quia petere est imperfectio . . . & est velle quod divina voluntas nostræ conformetur; & illud Evangelii, Petite & accipietis, non est dictum à Christo pro animabus internis. Sit*

CONCLUSIO I. Oratio necessaria est ad salutem, tum necessitate præcepti; tum etiam, saltèm communiter, necessitate mediæ.

Prob. 1^o. ex Scripturâ : Lucæ 18. *Oportet semper orare, & non deficere.* Matth. 26. *Vigilate & orate, ut non intretis in tentationem.* Jacobi 4. *Non habetis, propter quod non postulatis, &c.* Atqui hæc verba, *Orate, oportet orare*, præceptum indicant; cetera verò ostendunt, multa esse ad salutem necessaria quæ solâ orationis viâ haberi possint, ut victoria tentationum; Ergo.

* Prob. 2^o. ex Patribus : S. Augustinus L. de Dono Persev. c. 16. *Constat, inquit, alia Deum, danda etiam non orantibus, sicut initium fidei; alia non nisi orantibus præparasse, sicut usque in finem perseverantiam.* S. Cælestinus in Epist. ad Galliæ Episcopos : *In omnibus actibus, causisque; cogitationibus, motibus adjutor & protector orandus est; superbum est enim ut quidquam sui humana natura præsumat :* Ergo oratio necessaria est, tum ut Deus perpetuò nobis adsit, tum ut eâ mediante magnum perseverantiæ donum consequamur. Est etiam necessaria ut fratres nostros à veritate devios ad eam reducamus, juxta id Augustini Serm. 1. de S. Stephano : *Si Stephanus sic non orasset, Ecclesia Paulum non haberet.*

† Prob. 3^o. Quod necessarium est necessitate medi-
 dii, est etiam necessarium necessitate præcepti; præ-
 cipit enim Deus ut mediis necessariis utamur : At-
 qui oratio necessaria est necessitate medii. Prob. mi-
 nor ex his Tridentini verbis : *Deus impossibilia non* Scff. 6.
cap. 21.
jubet, sed jubendo monet, & facere quod possis, & petere quod non possis, & adjuvat ut possis. Unde sic illud est necessarium necessitate medi- ad salutem, sine quo salus, positis à Deo rebus ut sunt, obtineri non potest : Atqui sinè oratione obtineri non potest salus. Hæc enim non obtinetur nisi per gratiam : Atqui ex citatis textibus oratio medium est ad obtinendam gratiam necessariam; Ergo.

Dixi communiter, quia ut docet S. Thomas, *Deus nobis multa præstat ex sua liberalitate, etiam non petita.* Quisquis tamen benedictionibus non petitis prævenitur, ut S. Paulus, suam statim coram

tinus, & non obſcurè docet Salvator, cùm ait Lucæ 21. *Vigilate omni tempore orantes, ut digni habeamini... ſtare ante filium hominis.*

Ceterùm ii etiam qui negant hominem divino aut naturali præcepto teneri ad ſæpiùs orandum, fatentur tamen multos eſſe caſus in quibus orandum ſit ex neceſſitate; & quidem 1º. cùm quis deficiente Confeſſario debet ob celebrationem Sacri ad gratiam ſe diſponere per actum contritionis; 2º. cùm iis præſertim qui ſunt in peccato mortali imminet evidens mortis periculum; 3º. cùm ingruit tentatio, & illud dæmoniorum genus quod *non ejicitur niſi oratione*; 4º. cùm Miſſa audienda eſt, Sacramenta ſuſcipienda, &c. 5º. cùm proximus in eà conſtitutus eſt neceſſitate in quâ poteſt & debet precibus juvari. Unde cenſent Navarrus & Sylveſter orandum eſſe pro iis qui jamjam duello conſiſturi ſunt, neque aliter poſſunt ab eo retrahi. Et verò ut tunc orare teneamur, ſatis eſt ut uni è centum millibus prodeſſe poſſit oratio noſtra. Et quis novit an quod aliis nihil profuit, non ſit huic uni profuturum?

CONCLUSIO II. Oratio mentalis, ſive meditatio, videtur etiam omnibus Fidelibus neceſſaria.

Præſequamur probetur Concluſio, notandum eſt meditationem dupliciter ſumi: 1º. ſecundùm ſe, quatenùs eſt ſtudioſa investigatio eorum quæ ad ſalutem conducunt; 2º. ſecundùm circumſtantias, putà locum, temporis diuturnitatem, methodum, &c. De meditatione priori ſenſu ſumptà loquimur; fatentur enim omnes eam ſi poſteriori modo accipiat, utilem eſſe, non verò neceſſariam.

Prob. 1º. Oratio ut ſic, eaque viva & vehemens, ad ſalutem eſt neceſſaria: Atqui talis oratio aliquam meditationem neceſſariò requirit. Ad vitam enim & efficacem eorum quibus indiget homo poſtulationem, neceſſum eſt ut idem homo agnoſcat animæ ſuæ plagas, tenebras intellectûs ſui, cordis infirmitatem, occaſionum virtuti funeſtarum pericula, perpetuam divinæ protectionis neceſſitatem,

ut cum Prophetâ exclamet: *Salvum me fac, Deus; de necessitatibus meis erue me*: Atqui luce clarius est hæc practicè cognosci non posse sinè aliquâ meditatione & reflexione; cùm eâ seclusâ similes simus viro consideranti vultum nativitatis suæ in speculo; consideravit enim se, & abiit, & statim oblitus est qualis fuerit: quæ oblivio in hoc corruptæ naturæ statu facillima est, quia fascinatio nugacitatis obscurat bona, & inconstantia concupiscentiæ transvertit sensum. Unde nisi homo seriæ & profundæ meditationi incumbat, bonum quidem speculativè cognoscere poterit, ejusque notitiam aliorum animis instillare; at in verâ mentis cæcitate & practicâ veritatis ignorantia semper versabitur, & ex eorum numero erit, qui meliora vident & probant, sed deteriora sequuntur.

Prob. 2^o. ex Scripturâ. Eccli. 3. *Quæ præcipit tibi Deus, illa cogita semper*; & Jerem. 12. *Desolatione desolata est omnis terra, quia nullus est qui recogitet corde*. Ergo ut tollatur hæc terræ desolatio, recurrendum est ad meditationem, juxta illud Isaïæ 46. *Redite prævaricatores ad cor*. Eâ de causâ David etsi tot negotiis pressus, *Meditatus sum*, inquit, *nocte cum corde meo, & exercitabar, & scopebam spiritum meum*. Et S. Bernadus in Libris de Consideratione, totus est in commendandâ Eugenio III. meditationis necessitate, scribitque de salute ejus actum esse, nisi seriâ reflexione dispersiones cordis sui revocet & congreget. Et verò quotidiana docet experientia justos facile labi, cùm à meditandis Dei eloquiis cessant; gravissimos verò peccatores ad Deum converti, cùm in se reversi, & pristinam à quâ exciderunt justitiam, & præsentis sui statûs miseriam animo & corde revolvunt.

Dices: Idiotæ, & peccatores, meditationis prorsus incapaces sunt; Ergo meditatio iis necessaria esse nequit.

R. 1^o. hujusmodi homines satis invenire temporis ad serviendum ebrietati, ad fovendam corde

malas cogitationes : quidni ergo ab iis exigamus ut qui tot horas consecrant diabolo, quædam Deo consecrare momenta assuescant ?

R. 2^o. dist. Sunt incapaces meditationis diuturnæ & sublimis, C. cujuscumque, N. Quandiu enim rationales sunt, tenentur coram Deo ingemere, eidem animæ suæ vulnera detegere, quod aliquam requirit meditationem, cujus idiotæ sæpè capaciores sunt quàm litterati. Hinc nulla est conditio quæ cœlo cives non peperit ; nulla negotiorum abundantia quæ penitus prohibeat, nè homo vocaliter oret, & sic orando ea quæ labiis volvit, animo verset, iisque identidem immoretur ; nulla actio in cujus initio & progressu mens ad Deum levare non possit, ut eam Deus dirigere & sanctificare dignetur ; & si pastores ad hanc meditationis speciem, ipsos etiam rusticos disponderent & adhortarentur, multum ex eâ, non dico oneris, sed solatii perciperent, quia crux unctione mixta, fit jugum leve.

At, inquires, lectio & auditio verbi divini, meditationis locum tenere possunt ; Ergo.

R. eam solum lectionem, divinique verbi auditionem prodesse, quam comitatur aut sequitur mentis affectus ; alioqui semen verbi cadit in petrosa, & statim rapitur ab avibus cœli : porro seclusâ meditatione quis esse potest mentis affectus ?

Ex his facile colligetur quanta sit meditationis necessitas respectu Religiosorum & Clericorum.

Circa Religiosos iis habenda est fides qui Religiotæ vitæ obligationes meliùs norunt. S. Bonaventura Lib. de perfect. c. 5. *Reverâ, inquit, Religiosus orationem non frequentans assidue, non solùm est miser & inutilis, quinimò coram Deo fert animam mortuam in vivo corpore ;* & Cajetanus hic q. 83. a. 3. *Nec Religiosi, nec Religiosæ nomine vocari potest, qui saltèm semel in die ad hujusmodi se non confert.* Ergo etiam si, ut vult Navarrus, oratio non sit Religiosis ex vi status, seclusâ speciali locorum lege, necessaria sub mortali, certum tamen

est quod vix per aliquot dies absque peccato omitti possit, cum ut benè Salmanticenses, *sit valdè conducentis ad tendendum in perfectionem, quam sub mortali Religiosi conari tenentur.*

Et hæc omnia longè validiùs adstruunt orationis necessitatem pro Clericis, qui quò periculosiùs ministerium tractant, eò pluribus ac potentioribus indigent gratiis, ut & semetipsos & plebem sibi commissam sanctificent.

ARTICULUS SECUNDUS.

An & quâ conditione efficax sit Oratio.

Orationis multiplex est effectus; quod ut magis innotescat, sit

CONCLUSIO. Oratio si omni ex parte talis sit, qualis esse debet, triplicem habet efficaciam, *merendi scilicet, satisfaciendi & impetrandi.*

Prob. 1. pars. Ille actus est meritorius, qui habet conditiones omnes ad meritum sive de condigno, sive de congruo requisitas: Atqui talis est oratio legitimè facta. Ad actum enim meritorium de condigno, requiritur & sufficit ut sit bonus, supernaturalis, liber, ab homine iusto & in statu viæ elicitus, ac denique ut ei promissa sit merces: ad meritum verò de congruo requiritur actus bonus, liber, supernaturalis, & ab homine viatore procedens: Atqui oratio legitimè facta eas omnes conditiones habet, si fiat ab homine iusto; & saltèr quatuor posteriores, si fiat à peccatore. Si enim pia hominis sive iusti, sive etiam peccatoris opera prædictas habeant conditiones, quantò magis oratio, cui Deus certa quæcumque dare consuevit?

Imò admodum probabile est promissiones à Deo de exaudiendâ hominum oratione factas, non respicere iustos solos, sed & peccatores: 1^o quia orationi legitimæ annexa est rei petitiæ promissio *his Christi verbis: Petite & accipietis, & iterum*

422 *Traſſatus de Religione. PARS II.*

Omnis qui petit, accipit. Hæc autem verba utpotè generalia, & dicta ad turbas in quibus permixti erant juſti ac peccatores, non debent reſtringi ſine neceſſitate, quæ in præſenti nulla eſt; 2^o. quia aliundè certum eſt meritum de congruo non ſemper excludere promiſſionem Dei. Deus enim, Ezechiel. c. 18. veniam promittit peccatori pœniti, qui tamen non meretur niſi de congruo.

Prob. 2. pars: Actus ex gratiâ procedens, pœnalis, laborioſus, cui promiſſa eſt pœnæ remiſſio, verè eſt ſatisfactorius: Atqui oratio facta ut fieri debet, procedit ex gratiâ, pœnalis eſt, ut docet experientia, & id Eccli. 12. *Frequens meditatio, carnis eſt afflictio*; aliunde promiſſa eſt ei pœnæ remiſſio. Hæc enim promiſſa eſt generaliter, omni operi ſupernaturali, & pœnali, qualis eſt potiſſimum oratio cum jejuniis & eleemoſynâ: unde Tridentinum, Seſſ. 14. can. 13. *Si quis dixerit pro peccatis quoad pœnam temporalem minimè Deo per Chriſti merita ſatisfieri.... jejuniis, orationibus, eleemoſynis, vel aliis etiam pietatis operibus.... anathema ſit.*

Tobie,
ap. 12.

Prob. 3. pars. Ut oratio ſit certò & infallibiliter impetratoria, ſatis eſt ut Deus promiſerit ſe eam, cùm legitimè fiet, eſſe exauditurum: Atqui Deus id frequenter promiſit in Scripturis. Pſalm. 49. *Invoca me in die tribulationis, & eruam te.* Joan. 16. *Si quid petieritis Patrem in nomine meo, dabit vobis.* Ergo fide certum eſt orationem legitimè factam, ſuum infallibiliter habere effectum. Unde Auguſtinus in id Pſalmi 65. *Benedictus Deus qui non amovit orationem meam, & miſericordiam ſuam à me, ſic habet: Cùm videris non à te amotam deprecationem tuam, ſecurus eſt, quia non eſt à te amota miſericordia ejus.*

Quæres, an tres iſti orationis effectus à ſe invicem aliquando ſeparentur.

R. affirmat. Aliquando enim oratio impetratoria eſt, non tamen meritoria, aut ſatisfactoria, ut oratio Sanctorum pro nobis; quia non procedit à

gratiâ viæ. Aliquando impetratoria est, & satisfactoria; non tamen meritoria strictè, sive de condigno, ut oratio pœnitentis nondum justificati, quæ non solum impetrat, sed etiam juxta Scotistas alioque plures, satisfacit. Aliquando meritoria est, non tamen impetratoria, ut cum justus pro se petit id quod non ei expedit assequi: quomoddò Apostolus non obtinuit à se auferri stimulum carnis; & tamen ejus oratio, utpotè ab homine justo per gratiam operante procedens, fuit opus æternæ vitæ meritorium. Aliquando demum oratio unum impetrat, & aliud meretur; sic justus qui per orationem bonum aliquod temporale obtinet, non tam illud meretur, quàm impetrat; sed verè meretur vitam æternam, quæ boni operis à caritate imperati præmium est & merces: contra qui vitam æternam aliis postulat, eandem impetrare potest, non condignè mereri; si verò eam sibi petat, illam meretur & impetrat, sed dandam suo tempore, si in gratiâ perseveret.

I. Cor.
rini. 12.

Ex dictis colligere est, promissionem de exaudiendis hominum orationibus à Deo factam, non esse absolutam, sed pendere à certis conditionibus, quæ si desint, oratio infallibilem effectum non habet. Hinc verba hæc Christi: *Omnis qui petit accipit*, quæ absoluta videntur, in aliis Scripturæ locis restricta sunt, ut Jacobi 4. *Petitis & non accipitis, eò quod malè petatis*. Superest igitur ut eas conditiones declarem; ea porrò quatuor requiruntur à SS. Augustino & Thomâ: 1°. ut quis pro se petat; 2°. ut petat necessaria vel conducentia ad salutem; 3°. ut piè petat; 4°. ut petat perseveranter. Verùm prima conditio, quod quis pro se petat, à multis rejicitur; & quidem cum fundamento: 1°. quia facta videtur promissio de exaudiendis orationibus in gratiam proximi factis: *Hæc est*, ait S. Joannes, Epist. 1. c. 5. *hæc est fiducia quam habemus ad Deum, quia quodcumque petierimus secundum voluntatem ejus, audit nos*: Atqui quando pro fratribus nostris oramus, maximè petimus secun-

dùm voluntatem Dei; hoc enim præcipuè mandat Scriptura. Sic Jacobi 5. *Orate pro invicem ut ſalvemini, multum enim valet deprecatio juſti aſſidua.* & 1. ad Timoth. 2. *Obſecro igitur primum omnium fieri obſecrationes, orationes, poſtulationes... pro omnibus hominibus.* Ergo cùm Deus in promiſſis ſuis verax ſit, certum videtur orationes pro aliis factas, ſi obicem non ponant, certò exaudiendas eſſe.

2º. quia S. Joannes citato loco non obſcurè tradit certum eſſe effectum orationis quam pro fratribus noſtris fundimus. *Qui ſcit, inquit, fratrem ſuum peccare, peccatum non ad mortem petat, & dabitur ei vita ejus; Ergo.*

Ceterùm oratio nè iis quidem eſt deneganda qui effectibus ejus obicem ponunt; quandoquidem docet experientia, utiliter orari pro converſione peccatorum etiam impœnitentium: ſic Eccleſiæ donavit Deus & Saulum precibus S. Stephani, & Auguſtinum lacrymis S. Monicæ.

Secunda orationis infallibiliter impetratoriæ conditio eſt ut ſit de re quæ directè aut indirectè ad ſalutem ordinetur: quod enim aliò tendit, ſiſtit in creaturâ, & proindè Deo acceptum eſſe nequit.

Hinc 1º. non exaudiretur, ſed Deo injuriam faceret oratio quâ mali quidpiam peteretur, & talis petitio, licèt eſſet rei nonniſi venialiter malæ, eſſet peccatum mortale, ſicut & omne perjurium aſſertorium in materiâ etiam levi. Ratio eſt, quia majorem Deo injuriam irrogat, qui eum putat peccati etiam leviffimi autorem eſſe poſſe, quàm qui eum in mendacii etiam levis teſtem invocat.

Hinc 2º. peccaret defectu legitimi finis, qui luendo v. g. lucrum, ex ſolo lucri intuitu poſtularret: quia petere à Deo rem quæ ad eum nullatenus referatur, ſed ſub omni reſpectu indifferens ſit, eſt quid non indifferens, ſed malum. Hic tamen, quantum opinor, quidam advertentiæ defectus, & bona fides, à gravi excuſare poſſunt.

Neque verò ſufficit ut res quæ petitur bona ſit,

sed etiam oportet ut boni majoris non sit impeditiva: bonum enim est liberari à stimulo carnis; neque id tamen obtinuit Apostolus, nè revelationum magnitudine extolleretur.

Tertia conditio est ut oratio piè fiat: ad quod duo necessaria sunt, & duo excludenda.

1^a. Itaque necessaria est fides ex quâ procedat oratio, secundum id Matth. 21. *Omnia quacumque petieritis in oratione credentes, accipietis*; & Jacobi 1. *Postulet in fide, nihil hæsitans*. Et verò promissio orationi facta, per se primò ordinatur ad affectionem vitæ æternæ, juxta id Matth. 6. *Quærite primum regnum Dei*: Atqui fides fundamentum est salutis; Ergo oratio ut sit efficax, fidei inniti debet.

Porrò non requiritur fides, quâ quis certò credat se id obtenturum esse quod petit: (orabat enim Apostolus ex fide, ut auferretur sibi stimulus carnis; nec tamen certus erat se exaudiendum esse) sed requiritur ut qui sufficientem divinæ promissionis notitiam habent, eidem tanquam certæ credendo assentiant. Tùm quia id indicant verba hæc Christi apud Marcum cap. 11. *Omnia quacumque orantes petitis, credite quia accipietis*. Tùm quia quisque credere tenetur Deum veracem esse, suisque in promissis fidelem. Idiotis verò qui promissionem hanc distinctè non didicerunt, satis esse videtur, si firmiter credant Deum ità potentem esse, ut quod petitur conferre valeat: ità misericordem, ut id ipsum argiri velit, si ad nostram salutem expedit, & obicem non ponamus.

2^o. Necessaria est spes firma, seu fiducia quæ implet ad opus, efficitque si sit vehemens, ut cum affectu & efficacitate postulemus; cùm contra fiduciæ lesectus munificentiam Dei retardet: *Adeamus ergo Hebr. 4. cum fiduciâ ad thronum gratiæ, ut misericordiam consequamur*. Sequamur exemplum Abrahæ qui *contra spem in spem credidit... & non infirmatus est fide.... Rom. 4. & repromissione etiam Dei non hæsitavit diffidentia*.

Atque hinc ex consequenti procul ab oratione esse

426 *Tractatus de Religione. PARS II.*

debet 1°. diffidentia & hæsitatio : *qui enim hæsitat ; ait S. Jacobus cap. 1. similis est fluctui maris qui à vento movetur & circumfertur : non ergo æstimet homo ille quòd accipiat aliquid à Domino ;* 2°. & abesse debet præsumptio : *Respexit enim Deus in orationem humilium , & non sprexit preces eorum , Psal. 101. Oratio humiliantis se nubes penetrabit , Eccl. 35. Deus superbis resistit , humilibus autem dat gratiam , Jacobi 4.* Eà de causâ rejecta est oratio pharisæi , & aliorum qui in se confidebant tanquam Justī , Luc. 18.

Quarta conditio requisita ut oratio exaudiat̃ur, est perseverentia. Exaudimur quidem aliquando statim ac petere incœpimus : Sic Daniel *ab exordio precum* suarum exauditus est ; neque id mirum , cùm sæpè etiam non orantes præveniat Deus ; at sæpius contingit ut obtineat perseverantia , quod prima petitio non obtinuit. Hinc illud Christi : *Oportet semper orare & non deficere ;* quod quidem confirmat Salvator duplici exemplo ; uno viduæ , quæ per importunas preces vicit tandem duritiam iniqui Judicis ; altero hominis , qui à vicino suo repulsam passus , *propter improbitatem* , id est suam in petendo perseverantiam , obtinuit panes , quotque habebat necessarios.

Porrò Deus perseverantiam in orationibus nostris exigit , 1°. ut doni quod postulamus capaciores efficiamur , atque ut illud ardentius desideremus , avidius prosequamur , pluris æstimemus , & sollicitius conservare enitmur. Unde S. Augustinus : *Cum aliquando tardius dat̃ , commendat dona , non negat. Diu desiderata dulcius obtinentur , citò autem data vilescunt.* Etverò veniæ obtinendæ facilitas , quædam est peccandi occasio : difficultas verò & labor , hominem efficiunt cautiorem ; 2°. ut per propriæ indigentia & infirmitatis experientiam in humilitate contineamur. *Putatis* , ait , S. Bernardus Serm. 4. in psalm. 90. *quia avarus aut inops factus est Deus , impotens aut inexorabilis ? Absit hoc , prorsus absit , sed ipse cognovit figmentum nostrum : quod ita miserum est , ut superbiæ vermis in nobis facili*

erm. 61.
verb.
om.

generetur, cum facile potimur optatis; 3º. ut Deus nos sibi magis devinciat, quia ut ait S. Chrysostomus: *Oratio cum eo colloqui assuefacit, & ad sapientiae studium nos deducit.*

Quæres quandiu perseverare debeat oratio, ut infallibiliter impetret.

R. 1º. non esse nostrum *nosse tempora vel momenta quæ Pater posuit in suâ potestate.* Satis est ut noverimus semper orandum esse, & non deficiendum.

Ad. 1.

R. 2º. id ex iis quæ petuntur utcumque judicandum esse. Vel enim temporalia petimus; vel ea quæ proximè magis ad salutem conducunt, ut sunt tentationum victoria, præceptorum adimpletio, magnum & insigne perseverantiæ donum.

Si primum, cum Deus postulanti annuit, oratio in gratiarum actionem convertenda est. Si è contra id amiserimus quod nobis servari enixè precabamur, imitandus est ille hominum infelicissimus, simul & patientissimus, qui crudelissima quæque suorum fata singulis momentis accipiens, in has piè voces erupit: *Dominus dedit, Dominus abstulit: sicut Domino placuit ita factum est, sit nomen Domini benedictum.* Job. 1.
v. 11.

Si secundum, id est, si ea postulamus quæ ad salutem conducunt, orationi perpetuò instandum est, non solum donec optata consequamur, sed etiam postquam ea consecuti fuerimus: Amalec enim adversarius noster semper stat in acie, vincitque si manus extendere cessemus. Dicendum ergo cum Psalte: *Persequar inimicos meos, & non convertar, seu non desinam persequi, donec deficiant.* Cumque in hac vitâ nunquam deficiant, sed ad extremum usque vitæ halitum insidientur, omni operum sanctorum genere insequendi sunt, vigilantia potissimum & oratione.

Hæc de orationis conditionibus prolixiùs dixisse non piget, quia *verè novit rectè vivere qui rectè novit orare;* ait vetus autor apud S. Augustinum.

Serm. 15.
in Append.

ARTICULUS TERTIUS.

An Deus solus debeat orari.

Q Uæstionem hanc paucis perstringemus, quia de Sanctorum invocatione, quæ præcipuam hic difficultatem movet, alibi disserunt Theologi. Generalia ergo fidei nostræ principia evoluisse sufficiet: sit

CONCLUSIO I. Solus Deus orari debet, ut principalis causa bonorum omnium, gratiæ præsertim & gloriæ quæ in oratione petuntur.

Prob. tùm quia solus Deus *gratiam & gloriam* dat, ex Psalmo 83. tùm quia solus ipse est bonorum omnium fons & origo.

CONCLUSIO II. Soli Deo ea impendi debet oratio quæ cultum latriæ continet.

Prob. quia sic alium quemcumque præter Deum orare, manifesta esset idololatria.

Quæ de Deo diximus, ad Christum Dominum extendenda sunt. Si enim adorari potest Deus homo, potest & orari.

CONCLUSIO III. Licitum est homines etiam dum vivunt orare ut pro nobis precentur.

Prob. 1º. ex Apostolo II. ad Thessal. 3. *Frater orate pro nobis, ut sermo Dei currat, &c.* 2º. ex Baruch. 1. ubi Judæi in Babylone captivi, eos qui Hierosolymis erant sic deprecantur: *Pro nobis ipsi orate ad Dominum Deum nostrum.*

CONCLUSIO IV. Rectè & utiliter invocantur Sancti qui cum Christo in cælis regnant. Ità Catholici omnes contra Vigilantium, Pauperes de Lugduno, Wiclefum, Lutherum, Calvinum, &c.

Prob. Si enim licitum sit ad Sanctos, dum in terris infirmitatibus circumdati versantur, confugere, ut apud Deum pro nobis intercedant; quanto magis ad eorum opem confugere licitum est, qui jam à mortalitatis vinculis soluti, teneriori nos car-

itate complectuntur, plusque apud Deum favoris habent & gratiæ?

Et verò, ait Isaac Papin, vir summo suo & Ecclesiæ bono ab hæresi ad fidem conversus, si sanctorum aliquis, nunc ut in passione Christi hominibus appareret, quis vel honore singulari eum non prosequeretur, vel ab eo multa supplex efflagitare hæsitaret? Quidni ergo eundem in cœlis cum Deo regnantem precari liceat?

Papin.
Tom. 2. p.

At, inquit Calvinus, Sancti non habent aures tam longas, ut nos precantes audiant. Verùm frigida est & misera hæc responsio. Quasi verò desint Deo media quibus preces nostras Sanctis manifestet, sive per se immediatè, sive Angelorum ministerio. Certè qui Prophetis res longè distitas apperire potuit, mirum est si fervorum suorum gemitus Beatissimos aperire nequeat.

Quæres 1^o. an extet præceptum aliquod interpellandi Sanctos ut orent pro nobis.

Affirmat Sylvius, quia inquit, constituit Deus ut inferiores ad salutem perveniant, implorando superiorum subsidio.

Sylv. p.
83. art. 4.

Verùm sedula verborum ponderatrix Synodus Tridentina simpliciter docet Sess. 25. *bonum atque utile esse Sanctos suppliciter invocare*; cujus decreti moderationem, ut ita loquar, urget & commendat Illustr. Bossuet in suâ fidei expositione. Idipsum docet J. Petrus Camus Episcopus Bellicensis, in Libro cui titulus, *L'avoisinement des protestans*, tit. 2. sect. 11. n. 17. hæc ille: *Les Romains n'obligent pas nécessairement ceux de leur communion de prier les Saints, comme à une action absolument nécessaire à salut: mais elle leur défend de blâmer ceux qui ont recours à leur intercession, comme si elle étoit vaine, inutile & offensante Dieu.*

Quæres 2^o. an iustos purgantes, id est, in purgatorio constitutos orare liceat.

R. affirmat cum Bellarmino Lib. 2. de purgatorio cap. 16 Medinâ, Sylvio, & aliis pluribus: 1^o. quia

refert S. Gregorius, Lib. 4. Dial. cap. 40. animas Paschasii & Severini adhuc in purgatorio commorantes, miracula in terris edidisse; quod probabiliter suadet easdem ad fidelium preces divinum ipsius auxilium impetrasse.

2°. quia piè credi potest animas *purgantes*, pro iis orare qui pro ipsis orant; hoc enim mutuae caritatis commercium valdè conveniens est, nedum repugnet: Atqui animæ quæ pro viventibus orant, à vivis implorari possunt; Ergo.

3°. Ideo negant adversarii animas illas pro nobis orare, quia cum careant visione Dei precum nostrarum notitiam non habent: Atqui hæc ratio nulla est, 1°. quia fieri potest ut orationes viventium manifestentur defunctis sive per Angelos eorum custodes, sive per nostros, cum hoc Angelicæ custodiæ consentaneum sit; 2°. quia etsi defuncti preces nostras non cognoscerent, sufficeret ut Deus vel Angeli qui eas norunt, ipsos moverent ad orandum pro nobis; quomodo fortè movebatur Jeremias necdum visione beatificâ fruens, ad orandum pro populo suo, juxta id Mach. II. c. 17. *Hic est qui multum orat pro populo & universa sanctâ civitate, Jeremias Propheta Dei.* Et verò annon possunt saltèm generatim orare pro Ecclesiâ militante, pro amicis suis si adhuc sint in viâ, pro iis quorum suffragiis juvantur? &c. Equidem sanctæ illæ animæ precibus nostris indigent, sed non ideo non possunt orare pro nobis, sicuti viventes pro viventibus orant, etsi alii ab aliis juvari indigeant.

Quæres 3°. an invocari possint infantes è vivis statim post Baptismum sublati.

R. eos invocari posse privatim; cum & Dei in æternum amici sint, & tenerâ in nos quos in agone certantes vident caritate pleni. Non possunt tamen invocari publicè, quia neminem publicè coli permittit Ecclesia, nisi Deus hanc esse suam voluntatem demonstret per miracula. Hinc Servi Dei etiam post beatificationem non inscribuntur fastis Sanctorum, nisi novis prodigiis saltèm duobus manifestetur voluntas Dei,

ARTICULUS QUARTUS.

Qui orare possint.

QUæres 1°. an Deus orare possit.

R. neg. quia oratio est indigentis ad non indigentem, adeoque ad superiorem: Atqui Deus nec eget, nec superiorem habet; Ergo.

Dices 1°. Rom. 8. *Spiritus sanctus postulat* seu orat *pro nobis gemitibus inenarrabilibus.*

R. dist. Postulat, id est postulare facit, C. postulat ratione sui, & formaliter, N. Non ergo gemit ipse Spiritus sanctus, sed *adjuvat infirmitatem nostram*, ut utiliter gemamus.

Dices 2°. Exodi 32. orat Deus Moïsem his verbis: *Dimitte me ut irascatur furor meus*; Ergo.

R. neg. consequ. & dico Deum hic loqui humano more, ut ostendat quantum apud se valeant servorum suorum preces. Certè enim si voluisset, non orasset Moïses, aut etiam eo orante Israëlitas perdidisset: quis enim *voluntati ejus resistit*?

Christum de facto orare & interpellare pro nobis, docent Theologi ubi de Incarnatione.

Quæres 2°. an homo orare possit in omni statu.

R. Duplex est status: alter hujus vitæ, alter futuræ; & hic triplex, beatorum, damnatorum & purgantium.

Certum est 1°. Beatos orare posse, tum pro nobis, tum pro beatitudine corporis sui; quod utique faciunt sinè molestiâ & anxietate.

Certum est 2°. damnatos veræ orationis incapaces esse; tum quia non possunt pios habere motus, cum omni gratiâ careant; tum quia nimis noverunt se nihil orationibus suis consequi posse. Unde petitio licentiæ tentandi Job, non erat vera oratio, cum nec ad cultum religiosum pertineret, nec ex pio affectu procederet.

Certum 3°. videtur multis, animas purgantes orare

poſſe, tùm pro nobis, de quo ſuprà, tùm pro ſe ipsis; ſunt enim juſtæ, & multa ex pio affectu petere poſſunt. Aliundè verò licèt jam non ſint in ſtatu merendi, poſſunt tamen impetrare; neque enim ad impetrationem requiritur ſtatuſ viæ, cùm Sancti multa nobis impetrent: poſſunt autem à Deo petere, ut eam nobis caritatem tribuat, quã pro ipsis oremus, & ſatisficiamus.

Certum eſt 4°. juſtos orare poſſe & debere: 1°. quia ad eos ſicut ad ceteros homines diriguntur verba Chriſti, ex quibus orationis neceſſitatem ſuprà probavimus; 2°. quia ii etiam qui ſtant, videre debent nè cadant.

Quæſtio igitur præcipua volvitur de peccatoribus & impiis. Inter 101. Quenelli propoſitiones extat hæc numero 59. *Oratio impiorum novum eſt peccatum; & quod Deus illis concedit, eſt novum in eos judicium.* Hæc propoſitio aded mala eſt, ut Hypopolitus de Bethune, Virôdunenſis Epiſcopus, eſſi ex eorum numero qui ad futurum Concilium appellavêre, eandem *peſſimam* eſſe declaraverit: & reipſã prædictã propoſitio quæ doctrinalis eſt, æquivaleret ut potè indefinita propoſitioni univerſali. Quæ verò doctrina exitialior fingi poteſt, quàm quæ omnem indiſtinctè orationis ſpeciem à peccatore proſectam, peccatis annumerat? Sit itaque

CONCLUSIO. Impii & peccatores ſæpiſſimè orant utiliter, nec proinde oratio impiorum novum eſt peccatum.

Prob. 1°. ex Scripturã: II. Eſdræ, cap. 9. *Fecerunt blaſphemias grandes.... & in tempore tribulationis clamaverunt ad te, & tu de cælo exaudiſti.* Pſal. 106. *Exacerbaverunt eloquia Dei.... & clamaverunt ad Dominum cùm tribularentur, & de neceſſitatibus eorum liberavit eos.* Ex quibus ſic: li de quibus loquuntur citati textus, benè & utiliter oraverunt, quandoquidem à Deo exauditi fuêre: At qui iidem in ſtatu habituali impietatis & injuſtiæ maximæ erant, eo etiam tempore quo Deum orabant.

bant. Ex eo enim statu translati non fuerunt antequam à Deo exaudirentur : Atqui antequam exaudirentur , uiliter oraverant ; prius enim est orare , quàm exaudiri , quia prius est esse , quàm esse tale ; Ergo.

Nec dicas eorum orationem impiam fuisse. Quis enim unquam negavit piam esse orationem quæ Dei gratiam allicit ? sed oratio hæc tametsi pia ratione actus , erat tamen impiorum , qui necdum ab impietatis & peccati statu revixerant. Sic peccata venialia in quæ decidunt iusti , etsi ratione sui mala sint , sunt tamen hominis quoad habitum iusti opera.

Prob. 2°. ex Patribus. Origenes , Homil. 5. in Isai. *Etsi* , ait , *peccatores estis , orate Dominum. Peccatores exaudit Deus. Quod si timetis illud quod in Evangelio dicitur : Scimus quia peccatores non exaudit Deus ; nolite pertimescere , nolite credere : cæcus erat qui hoc dixit.*

Augustinus , Serm. 135. n. 6. *Ait cæcus cui oculi aperti sunt , Scimus quia peccatores Deus non exaudit.... Date mihi qui roget , ecce est qui exaudiat.... Qui dixit , Propitius esto mihi peccatori , verum dixit , an falsum ? Si verum dixit , peccator erat , & tamen exauditus est.... lava interiorem faciem tuam , & videbit quia peccatores Deus exaudit.*

Magistro suo concinit Angelus Scholæ hic q. 83. art. 16. *Si* , ait , *peccator orando aliquid petit , in quantum peccator , id est secundum desiderium peccati , in hoc à Deo non exauditur ex misericordia , sed quandoque auditur ad vindictam. Orationem verò peccatoris ex bono naturæ desiderio procedentem Deus audit ; non quasi ex iustitiâ ; quia hoc peccator non meretur , sed ex pura misericordiâ.*

Prob. 3°. Impiis quibuscumque præceptum est ut orent , & dicant : *De necessitatibus meis erue me* : sed quod præceptum est , peccatum esse nequit.

Prob. 4°. Si oratio impiis in peccatum verteretur , tenerentur ab omni oratione , omnibusque orandi occasionibus , ac proinde à Templis & à Misa abstinere ; sicque nulla superesset eis via quâ ad Deum

reverti possent : Atqui impium consequens , & Ecclesiæ totius praxi contrarium ; Ergo.

Obj. 1^o. cum Hexaplistâ , Proverb. 28. *Qui declinat aures suas nè audiat legem , oratio ejus erit execrabilis.* Ibid. cap. 15. *Victimæ impiorum abominabiles Domino.* Idem habes Psalm. 65. ergo impia est quælibet impii deprecatio.

R. dist. cum S. Thomâ. Impia est deprecatio impii , si fiat vel *secundum desiderium peccati* , vel labiis tantum & sine ullo religionis sensu , C. si fiat in ordine ad conversionem , N. Itaque fatemur procul rejici orationes non solum impudici , qui voluptates à Deo requirit ; sed & eorum omnium qui sine devotione , & ex labiis tantum Deum honorant : quales ii erant , de quibus loquuntur objecti textus. Sed negamus malas esse eas impiorum orationes , quæ mediante gratiâ à pio motu procedunt , quales eæ sunt de quibus sermo est in probationibus nostris.

Quod spectat ad hæc verba : *Scimus quia Deus peccatores non audit* , quæ à quibusdam obtruduntur , dicendum cum S. Augustino , Tract. 44. in Joan. ea esse verba cæci adhuc *inuncti & nondum intus illuminati* , id est , necdum in rebus divinis plenè instructi , ut post S. Thomam docet Sylvius hic art. 16. Quanquam , ut addit idem Theologus , prædicta verba in hoc sensu verificari possint , quod non exaudiantur peccatores qui miracula petunt , ut eorum ope probet se bonos esse ac sanctos ; unde tacitè concludit cæcus , Christum esse virum sanctum & justum , utpotè qui à Deo constanter exauditus innumera perpetraret miracula.

Obj. 2^o. S. Augustinus in psalm. 108. *Oratio* , inquit , *quæ non fit per Christum , non solum non potest delere peccatum , sed etiam ipsa fit peccatum.* S. Hilarius in Psalm. 54. *Ubi operatio iniquitatis exabit , illic despicitur oratio deprecantis.* S. Ambrosius Lib. 2. de Cain & Abel. c. 9. *Avertit se Deus à precibus impiorum.* Unde sic : oratio quæ despicitur , à quâ se Deus avertit , uno verbo quæ peccatum

est, non est utilis, non exauditur: Atqui talis est impiorum oratio ex citatis Patribus.

R. neg. min. & ad Augustinum dico eum, nedum doceat nullam impii orationem per Christum fieri, contrarium supponere in objecto loco: Si per Christum oraret, inquit, spem haberet, &c. sed oratio ejus fiat in peccatum illi; quia non fit per Christum quem noluit sequi, sed persequi. Non est autem mirum si oratio hominis qui Christum vult persequi, novum sit peccatum.

Ad 2. solutio est in textu. Loquitur enim S. Hilarius de orationibus quæ leves sunt, diffidentes, &c. has autem à Deo despici fatemur; sed negamus tales semper esse peccatorum orationes; cum aliqui eradenda essent è Litaniis verba hæc: *Peccatores, te rogamus, audi nos; ut nobis parcas; ut nobis indulgeas; ut ad veram penitentiam nos perducere digneris, &c.*

Ad 3. avertit quidem se Deus à precibus impiorum, sed impiè factis, qualis erat Caini oratio quam in objecto textu exagitat Ambrosius; quæque spe destituta erat ut indicant hæc verba: *Major est iniquitas mea, quam ut veniam merear.* At nullibi docuit S. Ambrosius quamcumque impii orationem impiè fieri.

* Quæres an reipsâ senserit Quesnellus omnem * impii orationem novum esse peccatum.

R. omisâ secretâ Theologi hujus intentione, quæ soli Deo nota est, in principiis ejus omnem peccatoris orationem verum esse peccatum.

Prob. Oratio impii, vel nascitur ex gratiâ, vel ex solis naturæ viribus: si ex gratiâ, tunc, juxta Quesnellum, non est oratio peccatoris sed justi: 1º. quia ex propositione 28. *Prima gratia quam Deus concedit peccatori, est peccatorum remissio*; 2º. quia oratio quæ est ex gratiâ, eo ipso est ex fide, quandoquidem ex propositione 26. *Nullæ dantur gratiæ nisi per fidem*; & ex propositione 27. *Fides est prima gratia, & fons omnium aliarum*: Atqui oratio quæ

est ex fide , supponit justitiam , quia ex propositione 51. *Fides justificat quando operatur , &c.*

Quod si oratio ex gratiâ & fide non oriatur , necessariò peccatum est ; quia ex propositione 38. *Peccator non est liber nisi ad malum sinè gratiâ Liberatoris ;* & ex propositione 40. *Sinè gratiâ nihil amare possumus nisi ad nostram condemnationem.* Ergo.

Confirmatur ex propositione 45. *Amore Dei in corde peccatorum non amplius regnante , necesse est ut in eo carnalis regnet cupiditas , omnesque actiones ejus corrumpat.* Quæ propositio affinis est 16. quam proscripsit Conc. Constant. Sess. 15. *Si homo est vitiosus & agat quidquam , tunc agit vitiosè.... quia peccatum mortale inest universaliter actus hominis vitiosi :* Atqui in corde impii non amplius regnat amor Dei ; Ergo necesse est ut in eo regnet carnalis cupiditas : jam verò carnalis cupiditas omnes actiones corrumpit , ex Quesnello ; Ergo & ipsam orationem , quam proinde in peccatum mutat.

Quod addunt aliqui Quesnellum variis in locis docuisse utiles quandoque esse peccatorum orationes , imò & propositionem 59. ab eo restrictam fuisse & immutatam ; hæc , inquam , tantum ostendunt 1°. autorem sibimetipsi contradixisse ; 2°. propositionem citatam ità eidem , vel potius iis qui Libri ejus editionem curaverunt , malam visam fuisse , ut de eâ modificandâ cogitaverint.

† † ARTICULUS QUINTUS

Quid orandum sit.

Not. 1°. bona duplicis esse generis : alia quibus abuti non possumus , ut caritas & virtutes infusæ ; alia quibus ut benè , sic & malè uti possumus , ut divitiæ & honores.

Not. 2°. bonum quodlibet dupliciter à Deo peti posse ; absolute nimirum , & conditionate.

Not. 3°. nonnullos fuisse qui docuerint cum

Molinos, nihil determinatè esse à Deo petendum; sed omnia voluntati divinæ sic esse remittenda, etiam circa beatitudinem & virtutes quibus ea comparatur, ut homo veluti passivè se habeat, & paratus sit hæc accipere, si largiatur Deus, privari verò si denegat. Sit

CONCLUSIO I. Bona quibus abuti possumus, non sunt absolutè petenda, sed conditionatè tantum.

Prob. quia, ex hypothesi, possumus iisdem abuti: sed bonum quo abuti possumus, absolutè peti non debet; quia si obtineretur, fortè noceret salutì æternæ: multi enim perierunt gloriâ circumdati, ut Saut, qui egeni fortè non periissent; Ergo.

Quod de temporalibus bonis dictum est, de malis temporalibus dictum intelligi debet, ut ægitudine & bonorum jacturâ, quæ ut ad salutem conducere, sic & eidem nocere possunt. Docent autem Theologi, hominem mala hæc ut sibi sic & aliis petere posse, posito nempe quòd iis ad animæ salutem profutura sint, juxta id Psalmi 80. *Imple facies eorum ignominia, & quærent nomen tuum, Domine.* Sed simul monent in hujusmodi petitionibus, prout ad proximum spectant, cavendum esse nè oratio nostra odii potius & invidiæ quàm caritatis proles sit.

Obj. 1°. Licitum est bona prædicta possidere absolutè; non enim peccat quis quia ea possidet, sed quia ea malè impendit; Ergo & absolutè petere licet.

R. neg. conseq. *Possidere* enim bonum temporale non est actus humanus; unde hæres etsi parvulus, *dominus est* boni sui: atverò *petere*, actus est humanus, qui proinde, nè vitiosus sit, sic ordinari debet ut objectum ejus nempe temporale bonum, non noceat salutì æternæ. Quòd si possessio sit aliquando actus humanus, simul etiam erit actus malus, nisi ad debitum finem referatur.

Obj. 2°. Frustrà additur in oratione hæc conditio, *si bona hæc sint profutura ad salutem*; quia Deus ea non concedet si non sint salutì profutura.

R. neg. ant. & ejus probationem: quia ut ait

Augustinus, Tract. 73. in Joan. *Metuendum est nè quod Deus posset non dare propitius, det iratus.* Ergo nè bona hæc à Deo ut irato tribuantur, petenda sunt sub conditione quòd eorum usus ad salutem proficiat.

CONCLUSIO II. Bona quibus aburi non possumus, ut caritas & beatitudo, petenda sunt absolute & determinatè.

Prob. contra novos mysticos. Licet eo modo orare, quo Sancti utriusque Testamenti oraverunt: Atqui Sancti utriusque Testamenti multa absolute & determinatè à Deo petierunt, & præcipuè vitam æternam; unde id Davidis Psalm. 26. *Unam petii à Domino, hanc requiram, ut inhabitem in domo Domini, &c.* Idem jubente Christo fecerunt Apostoli. Sic vos orabitis, aiebat Salvator Matth. 6. *Pater noster qui es in cælis; sanctificetur, &c.* In hac autem oratione dominicâ, quæ, ex Augustino Epist. 157. *omnibus necessaria est*, absolute & determinatè petimus, ut sanctificetur nomen Domini, ut nobis adveniat regnum ejus, &c.

- * Respondent se quidem bona hæc petere, sed conditionatè, si nimirum Deus ea largiri voluerit; quia nempe voluntas humana divinæ præire non debet.

Sed contrà. Conditio hæc apponi non potest, nisi supponatur dubium esse & incertum an Deus iis qui petunt ut oportet, salutem & media ad eam assequendam tribuere velit: Atqui hoc dubium esse non potest; cùm Deus passim in Scripturis præcipiat ut ad salutem per media nobis oblata tendamus, & non præcipiat nisi quod vult à nobis fieri.

Instant. Fides tria docet 1º. neminem salvandum esse nisi sit prædestinatus; 2º. paucos esse prædestinatos; 3º. neminem absque speciali revelatione certum esse de prædestinatione suâ; Ergo reipsâ dubium esse debet animæ fidei, an Deus salutem ejus velit; Ergo ut in hoc dubio voluntatem suam divinæ conformet, conditionatè solum salutem suam petere debet.

Assuet. R. neg. conseq. Nemo enim est Fidelium, qui

firmâ fide credere non debeat, Deum salutem ejus velle, & Christum ex sincerâ ejusdem salvandi voluntate, suum effudisse sanguinem; Ergo quò certius est paucos esse qui salvi fiant, eò magis oranda est & inquirenda salus nostra, juxta id II. Petri c. 1. *Magis satagite ut per bona opera, certam vestram vocationem & electionem faciatis. Contemplantes*, ait Apostolus Heb. 12. *nè quis desit gratia Dei.*

Obj. 2^o. Moïses exod. 32. sic Deum alloquitur: *Aut dimitte populo hanc noxam, aut si non facis, dele me de libro tuo quem scripsisti.* Et Paulus Rom. 9. *Optabam*, inquit, *anathema esse à Christo pro fratribus meis*; Ergo perfectus Dei amor, ac proinde perfecta oratio, sic institui debet, ut ipsi etiam æternæ saluti renuntiet homo, si sic Deo visum fuerit.

R. neg. conseq. quæ non sequitur ex allatis textibus, quibus sigillatim respondendum est.

Ad 1. Nonnulli Patres verba Moïsis intelligunt de libro viventium non in cœlo, sed in præsentî vitâ, itâ ut sensus sit: Si non parcis populo huic, excinde me morte immaturâ, qualem præparas impiis, *qui non dimidiabunt dies suos.* Itâ S. Hieronymus in Epist. ad Algasia, & S. Gregorius Lib. 10. Moral. cap. 7. eaque solutio confirmari potest ex simili locutione quæ habetur Num. 11. *Sin aliter obsecro... ut interficias me.*

Augustinus verò & alii qui cum ipso, librum de quo loquitur Moïses, intelligunt de libro vitæ æternæ, in verbis Moïsis hyperbolem agnoscunt, & expressionem maximi affectûs, ei similis quo mater, ad placandos mariti filio irati animos diceret: Occide me, si hanc proli meæ offensam remittere nolis. Huc redeunt solutiones ad Pauli textum mox afferendæ: idem enim est utriusque loci sensus, quia idem erat *Moïsis & Pauli affectus*, ut ab Hieronymo ibid. notatum est. Itaque

Quod spectat ad textum Apostoli, Hieronymus citato loco eum post Origenem exponit eodem sensu quo superius adducta Moïsis verba: adeò ut S.

Paulus optet pro fratrum suorum salute anathematizari à Deo, id est, instar victimæ expiationis dura quæque ac horrenda, ac demum immanissimam mortem perpeti; sic enim sæpe in Scripturâ sumitur nomen anathematis, ut animadvertit S. Doctor. Textus sic expositus nihil nobis nocet.

Equidem expositionem hanc eò usque infectatur S. Chrysostomus, ut dicat eos qui verba Pauli ad hunc sensum flectunt, non magis *Paulum agnoscere, quàm cecos quemquam ex Solis radiis*. Unde censet S. Doctor, & cum eo Ambrosius, Paulum desiderasse esse anathema, id est, abesse & separari, non quidem à caritate Christi, quod finè peccato optare non poterat, sed ab ejus præsentia & fruitione.

Sed neque hæc interpretatio Mysticis prodest, quia *optabam*, idem est ac *optarim*, vel *optarem*, ut habent tum Chrysostomus, tum Lectio Syriaca & Æthiop. Optasset ergo S. Paulus anathema esse si hoc licuisset, ut notat S. Thomas in hunc locum: non optavit autem de facto, quia sciebat id nec licere, nec fieri posse, præsertim pro Judæis, quorum futuram reprobationem noverat. Sic jubebat idem Gentium Doctor, dici anathema angelo de cælo, si extraneam inveheret doctrinam, quam sciebat à spiritu cælesti afferri non posse.

Multò minùs iisdem Mysticis prodest explicatio S. Anselmi & Toleti, qui vocem *optabam*, referunt ad tempus quod S. Pauli conversionem præcessit, ut is sit sensus: Meum erga Judæos fratres meos zelum nemo inficiari potest. Certè eò usque fidem Christi detestabar olim, ut ab eo ejusque religione perpetuò separari optarem, quam proinde si nunc annuntio, non ex præjudiciis, sed ex intimâ convictione annuntio. Ex textu autem tam obscuro, totque sensuum capaci, quid inferre possunt Mystici?

† † Quæres quænam oratio ceteris præstet, & ut sic frequentius sit populis inculcanda.

R. Orationem Dominicam, ceteris præstare; & quidem, 1º. autoritate, quia à Christo Domino

tradita est & instituta; 2^o. *brevitate*, quia paucissimis verbis complectitur & docet, non solum quid petendum sit, sed etiam quid credendum sperandum, diligendum, & fugiendum; unde vocatur à S. Cypriano: *Compendium doctrinæ cælestis*; 3^o. *efficaciâ*, quia nihil Patri cælesti acceptius esse potest, quàm si ipsum eâ formulâ invocemus, quæ ab unigenito ejus Filio præscripta est; 4^o. *necessitate*, & *ordine*; quæ duo paulò latius sunt exponenda.

Primo quidem adeo necessaria est oratio Dominica, ut omnes eam scire teneantur ac frequenter recitare. Patet id 1^o. ex distinct. 4. cap. 105. ubi citantur hæc Augustini verba patrinis alloquentis: *Ante omnia Symbolum & Orationem Dominicam & vos ipsi tenete, & illis quos suscepistis de sacro fonte ostendite*; 2^o. ex Pontificali Romano ubi monentur susceptores, ut quos ad Confirmationem tenuerint, Orationem Dominicam doceant cum Salutatione Angelicâ, ut potè qui ad hoc sint obligati. Hinc in II. Synodo Provinciæ Cameracensis tit. 11. c. 6. statutum est ut ad matrimonium non admittantur, qui ignorant Orationem Dominicam, Salutationem Angelicam, Symbolum, Decalogum, & quinque Ecclesiæ Præcepta.

Si quis tamen tam hebes foret, ut nequidem orationem hanc posset ediscere, non ideo extra salutis portum locandus esset, cum ad impossibile nullus obligetur.

Secundò, Oratio Dominica *ordine* suo commendatur. In *oratione Dominicâ*, ait S. Thomas hic art. 9. *non solum petuntur omnia quæ desiderare possumus, sed etiam eo ordine quo desideranda sunt... manifestum est enim quòd cadit in desiderio nostro finis, deinde ea quæ sunt ad finem*; quæ ut obtineantur, necessaria est illa fiducia quæ facit ut quis *postulet*, *nihil hæsitans*: Atqui & finis, & media, & motiva hujusce fiduciæ in Oratione Dominicâ reperiuntur.

Nam primum quod ad fiduciam attinet, hanc excitant verba hæc, quæ præambuli locum tenent:

Tertull. *Pater noster qui es in cælis.* Si enim pater sit, adeo ut tam pater nemo; Ergo magna ejus in nos filios suos benevolentia. Si sit in cælis, ibique ut Rex supremus, dominetur; Ergo magna est & suprema ejus potestas. Porro majus fiduciæ motivum proponi non potest, quàm impensa benefaciendi voluntas, & æqualis huic voluntati potentia.

Tertiò. Eadem oratio continet finem in quem tendere debet omnis affectus noster. Is enim finis Deus est in quem dupliciter ferimur: 1º. volendo Deo gloriam ejus; 2º. gloriæ hujus fruitionem nobis exoptando: Atqui primum volumus per hæc verba: *Sanctificetur nomen tuum*, id est celebretur ab omnibus. Secundum verò intendimus per subsequentia: *Adveniat regnum tuum*, per quæ petimus ut Deus nos aliquando faciat regni illius participes, quod à constitutione mundi nobis præparavit.

Marth. 1º. observatio mandatorum juxta id Christi: *Si vis ad vitam ingredi, serva mandata*: Atqui cum dicimus, *Fiat voluntas tua*, &c. id petimus unum ut Dei mandata observemus in terrâ, sicut ea Sancti & Angeli servant in cælo, id est eâ omni curâ & sollicitudine quâ poterimus.

2º. Præsentis vitæ subsidia, quæ ad victum, vestitum, ceterasque vitæ necessitates pertinent, & instrumentaliter ad Dei consecutionem juvant; hæc autem petimus his verbis: *Panem nostrum quotidianum da nobis hodie*; quæ licet de subsidio spirituali & Eucharistiâ, à SS. Patribus non paucis exponantur, optimè tamen & fortè melius de pane temporali intelligi possunt; quia alioqui hæc petitio includeretur in præcedenti, cum ex Ioan. 4. spiritualis animæ cibis sit facere voluntatem Dei.

3º. demùm remedio obstaculorum, quæ nos à beatitudinæ comparandâ impedire solent. Hæc verò tria sunt, peccata scilicet, quoad culpam & poenam, quibus plene non remissis, nullus regnum

Dei possidebit; *tentatio* quæ nos à Deo retrahit, & ad malum sollicitat; ac denique *malum*, se pœnalitas præsens, ut fames, bellum, pestis, & quidquid peccandi occasio esse potest. Ab his autem liberari petimus his verbis: *Dimitte nobis debita nostra. . . nè nos inducas in tentationem. . . libera nos à malo*. Additur ut epilogus *Amen*, quæ vox passim idem est ac *fiat*: vel *utinam omnia hucusque postulata eveniant nobis, sicut petita sunt*.

Nè autem effectu suo frustretur oratio tam salubris, cavendum nè eam recitando, aliud verbis, aliud opere & corde loquamur. Qui enim peccata levia spernit, qui cupiditates coercere non curat, qui non satagit an alii Deum timeant, necne, an serio & verè satis dicit: *Sanctificetur nomen tuum; fiat voluntas tua, sicut in cælo, &c. nè nos inducas in tentationem?* Similiter injuriarum memor, & proximi defectus impatienter ferens, an non iram Dei sibi imprecari videtur, cum ait, *Dimitte nobis sicut dimittimus*; an non reipsa postulat eadem à Deo severitate excipi, quâ fratrem suum excipit ipse?

ARTICULUS SEXTUS.

Pro quibus orandum.

Eorum pro quibus an orare liceat, ambigi potest, alii sunt viatores, alii extra viam positi. Sit

CONCLUSIO I. Orandum est pro viatoribus omnibus, sive justi sint, sive injusti; sive amici, sive inimici; sive Fideles, sive non.

Prob. 1^o. ex Apost. I. ad Tim. 2. *Obsecro primum omnium fieri obsecrationes, orationes, postulationes, gratiarum actiones pro omnibus hominibus. Pro Regibus, qui ethnici erant, & omnibus qui in sublimitate sunt. . . hoc enim bonum est & acceptum coram Salvatore nostro Deo qui omnes homines vult salvos fieri, &c. Jacobi 5. Orate pro invicem ut salvemini. Ex Matth. 4. Orate pro persequentibus & calumnian-*

ribus vos : Atqui hi textus astruunt necessitatem orandi pro omnibus sine exceptione , & pro iis etiam de quorum salute parum sperabatur ; Ergo.

Prob. 2^o. ex Patribus , quorum instar in re tam clara sit S. Cyprianus in expositione Dominicæ Orationis : *Noluit pacis Doctor , ut quis pro se tantum precetur : non enim dicimus : Pater meus ; nec panem meum da mihi , &c. sed : Pater noster , panem nostrum da nobis , &c.*

Prob. 3^o. Quod aliis optare debemus , hoc & aliis debemus precari : Atqui ex caritate tenemur multa non solum nobis , sed etiam aliis exoptare ; aliqui jam non diligimus proximum sicut nos ; Ergo.

Obj. 1^o. Pro iis orandum non est , quibus moraliter certum est inutilem fore orationem : Atqui de innumeris hominibus moraliter certum est quod oratio iisdem inutilis futura sit. Minor patet potissimum de tot infidelibus & sceleratis , qui non magis
 erem. 18. *converti possunt , quàm possit pardus mutare varietates suas.* Major non minus certa est , quia ut v. g. non tenearis dare Petro eleemosynam , sufficit iudicium moraliter certum quo iudices Petrum non esse pauperem ; Ergo à pari.

R. prætermisâ maiore , neg. min. 1^o. quia quantumvis graves habere quis possit de reprobatione suâ conjecturas , adhuc tamen ex caritate quam sibi debet , pro seipso orare tenetur ; quidni ergo alii pro ipso orare debeant ? 2^o. Quia *ante finem huius vitæ de aliquo desperandum non est* , ut docet Augustin. L. 1. de Car. & Gr. c. 15. Ergo piè sperari potest Deum qui tot scelestos convertit , & hunc quoque conversurum. Nec simile est de eleemosynâ , quæ ut ex præcepto fieri debeat , non sufficit iudicium de merâ possibilitate paupertatis , sed aliquid certius ac fundatius requiritur.

Obj. 2^o. 1. Joan. 5. sic habetur : *Est peccatum ad mortem , non pro illo dico ut roget quis.* Et Jerem. 7. *Noli orare pro populo hoc.* Ergo quidam sunt peccatores pro quibus orandum non sit.

R. 1°. si per peccatum ad mortem, intelligatur, ut intelligunt multi, impœnitentia finalis, mirum non esse, si pro tali peccato, nec oretur, nec orari debeat.

R. 2°. sensum hujusce versûs istum esse, non prohibeo quidem nè pro eo oretur qui talis peccati reus est, sed nec audeo polliceri id quod pro ipso postulabitur, impetrandum esse; & ideo *non dico ut roget quis*, nimirum cum eâ certâ spe impetrandi, de quâ sermo est in præcedenti versu.

Quodd spectat ad textum Jeremiæ, non prohibuit Deus nè pro populi salute oraret Propheta; sed nè oraret pro avertendis ab eo temporalibus miseriis, quæ eidem efficaci Dei decreto præparatæ erant.

Obj. 3°. Sancti nedum pro omnibus orarent in bonum, è contra iis sæpissimè malum imprecati sunt, ut Psal. 68. *Deleantur de libro viventium*; Ergo non est orandum pro omnium conversione.

R. imprecationes illas meras esse prædictiones, ità ut *deleantur*, &c. idem sit ac certissimè delebuntur. Alii tamen verba hæc sic intelligunt: Deleantur quamprimùm de libro viventium, si futurum sit ut peccata peccatis ingeminent; satiùs enim est ut citò percant minùs rei, quàm ut diutiùs peccent, crudeliùs in inferno puniendi. Alii denique per librum viventium intelligunt hominum memoriam; unde Chald. vertit: *Deleantur è libro memorie viventium*; quia æquum est ut *nomen impiorum putrefcat*. Prov. 10.

CONCLUSIO II. Neque pro beatis qui sunt in cœlo, neque pro iis qui in inferno sepulti sunt, orare licitum est.

Prob. 1. pars, quia, ut fert vulgatum illud S. Augustini Serm. 17. de verbis Apostoli: *injuriam facit Martyri qui orat pro Martyre*.

Cum hoc tamen stare potest quòd oremus pro accidentali aliquâ Sanctorum gloriâ, quam & ipsi sibi à Deo postulare possunt. Et hoc sensu intelligunt aliqui orationes quibus petit Ecclesia ut quod offert Sacrificium, *prosit Sanctis ad gloriam*, sicut

446 *Traſſatus de Religione. PARS III*
prodeſt nobis ad medelam. Vide Innocent. III. in
cap. 6. de celebr. Miſſar.

Prob. 2. pars. Pro iis orandum non eſt, qui precibus noſtris juvari non poſſunt: Atqui damnati, &c. unde receptum illud: *In inferno nulla eſt redemptio.*

Prob. 1°. ex S. Gregorio Magno, cujus autoritas ſola hîc dubium movet. Sic ille Lib. 34. Moral. c. 16. *Si quandoque finienda ſunt ſupplicia reproborum, quandoque finienda ſunt ergo & gaudia beatorum. Per ſemeptiſum namque veritas dicit: Ibunt hi in ſupplicium æternum, juſti autem in vitam æternam.* Unde ſic: Pro iis orari non poteſt, qui ſtatim ac damnati ſunt, non ad tempus, ſed in æternum damnati ſunt, adedq̃ue qui nullâ poſſunt oratione liberari: Atqui tales ſunt reprobi, ex S. Gregorio.

Obj. 1°. Docet S. Damascenus Trajanum ab inferis eductum fuiſſe per preces S. Gregorii Magni; Ergo utile eſt pro reprobis precari.

R. 1°. Suppoſitâ hujus hîſtoriæ veritate, id unum ſequitur fieri poſſe de abſolutâ & extraordinariâ Dei potentiâ, ut quis ab inferis revocetur. At inde non ſequitur pro reprobis orandum eſſe, cûm Joannes Diaconus, qui ex quibuſdam Anglorum codicibus, ſuſcitati Trajani hîſtoriam finxit, expreſſè aſſerat S. Gregorium poſt obtentam hujus Principis ſalutem, monitum fuiſſe nè ulterius pro ullo pagano poſt ejus mortem oraret.

R. 2°. Hæc liberati ab inferis Trajani narratio, & preces pro ipſo ad Deum ſuſcæ à S. Gregorio, æra ſunt feriantis ingenii commenta: 1°. quia probabile non eſt S. Gregorium oraſſe pro Principe flagitioſiſſimo, Chriſtianorum perſecutore, infami puerorum amori dedito, qualis fuit Trajanus; 2°. quia Beda quem S. Gregorii ſtudioſiſſimum fuiſſe conſtat, & ipſe S. Gregorius qui ſuis in Dialogis multa longè minoris momenti refert, nihil unquam hæc de re tradiderunt; 3°. quia ubique S. Pontifex docet non magis licere viventibus orare pro damnatis, quàm pro Diabolo, Angeliſque ejus æterni ſupplicio deputatis.

Equidem salvati Trajani fabula extat in orat. de Fidelibus defunctis : verum oratio hæc non est S. Damasceni , sed imperiti alicujus Scriptoris , qui eam erroribus compegit : 1°. enim autor hujus orationis supponit preces & Missæ sacrificia pro damnatis etiam offerri posse , & ait eum esse Catholicæ & Apostolicæ Ecclesiæ sensum : Atqui in errorem adeò fœdum non impegit S. Damascenus , qui Lib. 2. de Fide Orthod. c. 4. disertè docet quòd *hominibus postquam ex hac vitâ migrarunt , præclusa jam sit omnis respiscendi facultas* ; 2°. Pseudo-Damascenus ibidem docet ethnicos Philosophos , qui Providentiam , non tamen sine erroris labe fuerant venerati , à Christo ad inferos descendente , fidei radiis fuisse illustratos & solutos à vinculis inferni. Quis verò tam insulsam opinionem vero Damasceno affingere ausit ? 3°. Docet idem autor eos omnes qui Christo crediderint , *salutem consequi* , quod erroneum est , & supponit vel habitam semel justitiam nunquam amitti , vel semper recuperari.

Inst. Euchologium Græcorum hæc habet cap. 96. *Quemadmodum Trajanum per intensam servi tui Gregorio intercessionem flagro solvisti , exaudi etiam nos te orantes , &c.*

R. 1°. cum Nat. Alexandro : *Ecclesiæ Græcæ Romanam opponimus , ceterarum Ecclesiarum matrem & magistram , ex Concilio Lateranensi IV. hujus Pontifex omnium Christianorum pater est & doctor ; ut Græca ipsa Ecclesia in Concilio Florentino professæ est : hæc namque Ecclesia fabulam illam jam ab ipso Joannis Diaconi tempore explodebat , & in piacularibus precibus canit : In inferno nulla est redemptio.* Neque verò mirum est fabulam hanc adoptatam esse à Græcis , qui ab eo præsertim tempore quo per schisma à Latinis recesserunt , in tot prolapsi sunt errorum monstra.

Inst. 2°. Trajani liberatio ab inferis revelata est Sanctæ Briggæ , Lib. 4. Revel. c. 13. Ergo pro fabulâ haberi nequit.

448 *Traſſatus de Religionē. PARſ II.*

Cap. 5. *contra E-* R. Si Auguſtino dicere licitum fuit, *Evangelio*
piſt. fun- non credērem, niſi me *Catholica Eccleſia* commoveret
dam. n. 6. *autoritas*, à fortiori licere non habere fidem révelationibus Eccleſiæ autoritatē non comprobatis. Atque id magis eſt verum, cū hujusmodi revelationes vergunt in deſtructionem legis à Deo conſtitutæ, qualis ea eſt quæ cruciatibus æternis omnes prorsùs reprobos alligat.

Sunt tamen qui credant S. Brigittæ verba intelligi poſſe de liberatione non quoad ſubſtantiam, ſed quoad aliquam mitigationem; unde cenſent potuiſſe fieri ut S. Gregorio non quidem orante pro Trajano, ſed velleitatem aliquam habente ut damnatus non eſſet, ſi id juſtitix Dei, & ſtatutis ab eo de malâ reproborum æternitate legibus non repugnaret, mitigata ſint hujus Imperatoris ſupplicia: certè enim, inquiunt, ſunt ex SS. Patribus, qui probabile putant minui aliquando, aliquando augeri damnatorum pœnas. Opinionem hanc proponit & permittit Auguſtinus Enchir. cap. 112. his verbis: *Pœnas damnatorum certis temporum intervallis exiſtiment, ſi hoc eis placet, aliquatenus mitigari; etiam ſic quippe intelligi poteſt manere in illis ira Dei, hoc eſt ipſa damnatio... ut in ira ſua... non tamen contineat miſerationes ſuas, non aeterno ſupplicio finem dando; ſed levamen adhibendo, vel interponendo cruciatibus.*

CONCLUSIO III. Orandum eſt pro Fidelibus in caritate deſunctis, quibus aliquid expiandum ſuperest.

Prob. ex Tridentino ſeſſ. 6. can. 30. & ſeſſ. 25. ubi doctrina Purgatorii meritò dicitur ſacris litteris, antiquæ Patrum traditioni, & Conciliis conſentanea. At hæc fuſius non proſequimur, nè actum agamus.

Quæres 1^o. quomodo ſacrificia, orationes, & indulgentiæ mortuis applicentur.

Reſp. hæc applicari non per modum judicii & abſolutionis, ſed per modum ſuffragii.

Prob. 1. pars; quia Eccleſia judicium exercere non poteſt in eos qui jurisdictioni ſuæ non ſubjæ-

cent : Atqui tales sunt mortui qui solius Dei foro subditi sunt ; Ergo.

Prob. 2. pars ; quia suffragium Ecclesiasticum est *opus bonum, satisfactorium, adeòque pœnale, remissionis pœna proximi impetratorium* ; Ergo si orationes, sacrificia, indulgentiæ mortuis profunt, ut docet fides, non iis profunt nisi per modum suffragii.

Quæres 2^o. an oratio pro pluribus defunctis facta, æquè profit omnibus, ac si pro uno tantum fieret. R. Si agatur de oratione secundum quod est satisfactoria, eam non æquè prodesse omnibus, quia ut sic est finita, finitum autem inter plures divisum, minus singulis contingit. At si agatur de oratione prout impetratoriâ, censent multi eam perinde prodesse omnibus, sive paucis, sive multis applicetur. Impetratio enim nititur tantum, aut saltem nititur præcipuè Dei misericordiâ : Atqui Dei misericordia non minuitur eò quod oratio fiat pro multis ; imò potius videretur augeri, quia major est misericordia ex parte Dei, ubi major est caritas ex parte hominis : hæc autem eò, major est ceteris paribus, quò ad plures extenditur.

Quæres 3^o. quanto tempore orandum sit pro mortuis, & an diù remaneant in Purgatorio.

R. Qui foundationes pro mortuorum salute implendas habent, easdem etiam post mille annos implere tenentur, quia ignota sunt judicia Dei ; unde meritò proscrip̃ta est ab Alexandro VIII. hæc propositio n. 43. *Annuum legatum pro animâ relictum, non durat plus quàm per decem annos.*

Quæres 4^o. quid sentiendum de Presbytero qui tot accipit Missarum stipendia, ut easdem non nisi longo post tempore celebrare possit.

R. cum omnibus, eum graviter peccare, utpotè qui sit notabiliter in morâ satisfaciendi debito justitiæ, cui tenebatur intra modicum tempus satisfacere : hoc enim regulariter intendunt, hoc exigunt qui stipendium dant. Et ideò S. Congregatio prohibuit nè accipiantur eleemosynæ pro Missis, nisi

communitate decematum numerum recipi

Dixi, *extra communitatem*; quia cum
nitas multis constat Sacerdotibus, præ
pro multis Missis eleemosynam præben
ut eæ inter omnes distribuatur, quo
brari possint. Videant ergo aliqui quæ
sub prætextu nè sibi Missæ deficiant, te
lent, ut nequidem anni unius spatio eas
vere possint. Et quidem si Missæ in solati
men mortuorum petitiæ sint, videant
dium annum in igne devorante commo

CAPUT TERTIU

De Horis Canonicis.

UT materiam hanc quæ multa sciri
complectitur, clariori methodo per
videndum 1º. quid sint Horæ Canonica
eas teneantur; 2º. quo Breviario utend
quis ordo & tempus in privatâ Officii

ARTICULUS PRIMUS.

Quid sint Horæ canonicæ, & qui ad eas teneantur.

HORæ canonicæ sunt quædam præces vocales ex Canonum præscripto regulariter recitandæ à personis ad id deputatis. Preces illæ vocantur Horæ, Breviarium, & Officium canonicum. Horæ quidem, quia certis horis, nocturnis & diurnis, juxta locorum consuetudinem sunt persolvendæ. Breviarium verò, sive quia utrumque Testamentum, Patrum sententias, & vitas Sanctorum compendiosè continent; sive quia officium ut nunc recitatur, non est nisi compendium Officii multò longioris quod primis temporibus recitabatur. Denique *Officium divinum, canonicum & ecclesiasticum*: Canonicum quidem, quia ad Dei cultum juxta Canonum regulas institutæ sunt, & à viris canonicè seu regulariter viventibus persolvi debent: Ecclesiasticum verò, quia Ecclesiæ nomine persolvuntur: unde preces sunt publicæ, etiam cum privatim recitantur; adeòque & eas Clerici non pro se ipsis solis, sed & pro totâ Fidelium multitudine fundere tenentur.

Horæ canonicæ sunt septem, scilicet Matutinum cum Laudibus, Prima, Tertia, Sexta, Nona, Vesperæ & Completorium. Quòd autem Matutinum & Laudes unam tantùm Horam constituent, hinc patet quòd unâ tantùm Oratione terminentur. His porrò septem horis repræsentantur & honorantur tùm septem Spiritûs sancti dona, quæ recenset *Isaias* cap. 11. tùm præcipuè septem Dominicæ Passionis mysteria, hisce versibus contenta:

*Hæc sunt septennis propter quæ psallimus horis.
Matutina ligat Christum qui crimina purgat:
Prima replet sputis, dat causam Tertia mortis;
Sexta cruci nectit, latus ejus Nona bipartit.
Vespera deponit; tumulo Completa reponit.*

Quæres quo tempore institutæ sint horæ canonicæ,

R. Horas spectari posse, vel secundum substantiam, vel secundum formam quam nunc habent.

Si Horæ spectentur secundum substantiam, nempe pro precibus quæ quotidie statis horis à Fidelibus persolvebantur, credibile est eas ab Apostolis emanasse: 1º. enim legitur Act. 2. quod nascentis Ecclesiæ Fideles *erant perseverantes in fractione panis, & orationibus*; seu, ut ait Apostolus Ephes. 5. *in Psalmis, Hymnis & Canticis spiritualibus*; 2º. Tertullianus Horas vocat Apostolicas. Quare autem, nisi quia ab Apostolis emanârunt? 3º. Constitutiones, quæ licet falsò Apostolis attribuantur, magnæ tamen sunt antiquitatis, sic habent lib. 8. cap. 40. *Preces vestras facite diluculo, tertiâ horâ, sextâ, nonâ, vespere & in galli cantu*. Ex his porro orationibus, psalmis & canticis, temporum lapsa efformatum fuisse Breviarium, probabile est; atque hoc orandi genus tam regulariter observatur, ut

* Obiit
an. 1766.

* S. Germanus Parisiensis, referente Fortunato: *Equitans, cursum, id est Horas, nudò capite diceret, etsi hiems aut nix urgeret.*

Quod spectat ad Breviarii formam refert Radulphus, Decanus Tongrensis, ineunte seculo XIII. brevium fuisse in Æde sacrâ Pontificiâ Officium, quod ideo dicebatur *Officium brevium Curie Romanæ* vel *breve orarium*. Addit idem discipulos S. Francisci hanc brevioris Officii formam, prout in Ecclesiâ Lateranensi usurpabatur, amplexos fuisse; cum autem eorum unus, Haymo nomine, Breviarium in eo in quo nunc est statu reposuisset, præcepit Nicolaus III. ut ab omnibus Ecclesiis assumeretur. Eâ de re legi utiliter potest Thomassinus Discip. Ecclesiast. part. 4. lib. 1. c. 4. ubi & obiter probat precem *Dominus vobiscum*, non esse omitteendam, vel mutandam ab iis qui Officium privatim recitant; cum ii & uniti & maximè præsentibus sint toti Ecclesiæ corpori.

Jam videndum quinam ad Horas teneantur. Triplex est eâ de re difficultas: prima, de Clericis, qui

sacris Ordinibus sunt initiati; secunda, de Beneficiariis; tertia, de Personis Religiosis. De Religiosis dixi Tom. I. p. 649. De aliis sit

CONCLUSIO I. Clerici omnes in sacris constituti, etiamsi Beneficarii non sint, sub mortali tenentur ad officii recitationem, etiam extra Chorum.

Prob. 1^o. quoad Presbyteros ex Concilio Agathensi *: *Presbyter, inquit, manè Matutinali Officio * an. 508. expleto, pensum servitutis suæ, videlicet Primam, Tertiam, Sextam, Nonam, Vesperamque exsolvat.*

Hic porro agitur de privatâ recitatione; cum idem Canon præcipiat, ut ille Præbyter curet Officium publicè recitari, si fieri potest.

Prob. 2^o. ex Sess. 21. Concilii Basileenfis * quæ * Ann. ante schisma celebrata est, en ejus verba: *Quoscum- 1415. 9. que Beneficiatos, seu in sacris constitutos, cum ad Junii. Horas canonicas teneantur, admonet Synodus, &c. ubi non conditur nova lex, sed condita supponitur.*

Prob. 3^o. quia consuetudo ubique recepta, vim legis habet: Atqui dudum in Ecclesiâ tùm Occidentali, tùm Orientali recepta est consuetudo, ut Clerici in sacris, ad Officii recitationem teneantur; unde hic dici potest quod in similibus dictum est à Tertulliano: *Harum & aliarum ejusmodi disciplinarum.....traditio tibi prætendetur autrix, consuetudo conservatrix, & fides observatrix.*

Dixi 1^o. *Clerici in sacris*, quia ex universali consuetudine manifestum est, onus Officii recitandi minoribus Clericis non incumbere.

Dixi 2^o. *omnes*, nè iis quidem exceptis, qui suspensi, excommunicati, aut etiam degradati, & depositi fuissent: quia *nemo ex improbitate sua debet reportare commodum.* Quæ ratio probat Sacerdotem t'remibus damnatum, Officio teneri, si ipsum absque notabili dedecore sui statûs, & verberum periculo persolvere possit. Idem dicendum de incarcerato, de capto à Piratis, imò de eo qui dispensante Papâ uxorem duxisset, nisi simul ab officio dispensatus esset.

Si quis tamen coactè ordinatus fuiſſet, non teneretur ad officium, niſi voluntariè poſtmodum uteretur Ordine ſuſcepto. Ratio eſt, quia tale onus nemini invito imponi poteſt. Et hoc extendunt multi ad eum qui Ordines ante pubertatis annos ſuſcepiſſet.

Idem dicendum de eo qui ex metu modò gravi Beneficium recepit; niſi vel de novo in Beneficii hujus acceptationem conſentiat, vel ejuſdem fructus percipiat; fructus enim non dantur niſi propter Officium. Ceterùm ſi metus ceſſet, tenetur Clericus iſte quamprimùm Beneficio renuntiare.

Dixi 3^o. *ſub mortali*; quia fatentur Doctores omnes legem in materiâ tam gravi, & ob cauſas adeò graves ſancitam, obligare ſub mortali; & id ex infra dicendis uberiùs confirmabitur.

Quæres, an Subdiaconus teneatur ad totum Officium eâ ipſâ die quâ Ordines ſuſcipit.

R. eum non obligari, niſi ad partem quæ reſpondet tempori quo Subdiaconatûs Ordine inſignitur: unde ſi ordinem hunc recipiat horâ circiter nonâ matutinâ, tenebitur ſolùm ad Tertiam & ſequentes hujus diei Horas. Ratio eſt quia Eccleſia variarum Officii partium recitationem, variis diei partibus alligavit, & nulla lex vim habeat retroactivam, niſi aliter expreſſè declaret. Unde ſi quis ad Subdiaconatum promovendus, ante ordinationem Officium ſuum recitaverit; tenetur idem repetere, quia Officii recitatio quam à Subdiaconis exigit Eccleſia, ejuſdem nomine perſolvi debet; porrò non poteſt quis Eccleſiæ nomine Officium recitare antequam Subdiaconus creatus fuerit, quia non eſt Miniſter ab Eccleſiâ depuratus, niſi cùm Subdiaconatum ſuſcipit, aut Beneficio donatur.

An rigorosè teneantur Clerici ad eas preces quæ poſt ordinationem ab Epîſcopo injunguntur, diſputant Theologi. Negant plures, quia, inquiunt, omniſ illud non eſt à conſuetudine acceptatum ſaltèm ſub peccato. Fatendum tamen in iis qui penſum hoc omittunt non nihil eſſe negligentiae, & inobedientiae.

tizæ, quod vix ab omni culpâ eximi possit. De cetero nocturnum quod tunc imponi solet, est ipsius sabbati Nocturnum, etiamsi fiat de Sancto, nisi aliud exprefferit Episcopus ordinator: & quia non imponitur recitatio Matutini, sufficit Psalmorum ejusdem feriæ recitatio.

Quod ad Beneficiarios attinet, eorum alii vel sufficientes, vel non omninò modicos redditus è Beneficiis percipiunt; alii vel nullos, vel admodum mediocres. De utrisque dicendum; sit igitur

CONCLUSIO II. Beneficarii ad Officii divini recitationem tenentur.

Prob. 1°. iisdem argumentis præsertim secundo & tertio quibus suprâ probavimus Clericos in facris ad Officii divini recitationem teneri.

Prob. 2°. ex Concilio Lateranensi V. sub Leone X. Sess. 9. ubi sic: *Statuimus & ordinamus, ut quilibet habens Beneficium cum curâ, vel sinè curâ, si post sex menses ab obtento Beneficio divinum Officium non dixerit, legitimo impedimento cessante, Beneficiorum suorum fructus suos non faciat pro ratâ omissionis recitationis Officii & temporis; sed eos fructus tanquam injustè perceptos in fabricam hujusmodi Beneficiorum vel pauperum eleemosynas, erogare teneatur; si verò ultra dictum tempus in simili negligentia contumaciter permanserit, legitimâ monitione præcedente, Beneficio ipso privetur, cum propter officium detur Beneficium.* Decretum hoc confirmavit & explicuit Pius V. an 1571. in Bullâ 135. de quâ in decursu loquemur, quamque sponte laudant Galliani Theologi.

Prob. 3°. Ad id tenentur Beneficarii, cujus onus iisdem impositum est jure naturali: Atqui recitandi Officii onus impositum est Beneficariis ipso jure naturali. Tùm quia id saltèm virtualiter sponponderunt Beneficarii, ex quo Beneficia propter Officium dantur. Tùm quia non est dubitandum quin Fundatores, si qui ante Horarum institutionem vixère, consenserint ut in sui gratiam quodcumque rationabile

onus ab Ecclesiâ Beneficiariis imponeretur : porro omnibus nunc Beneficiariis imponit Ecclesia recitandi Officii obligationem ; nisi fortè insufficiens sit Beneficii redditus , de quo infra.

Quæres 1°. an quis teneatur ad Horarum recitationem , priusquàm Beneficii sibi collati possessionem inierit. R. non teneri , nisi aliud exigat Ecclesiæ suæ consuetudo : 1°. quia ante initam possessionem , non censetur quis perfectè Beneficium consecutus , multaque occurrere possunt quæ impediant , nè *provisus* possessionem sumat ; 2°. quia ante possessionem , Beneficiarius nullum Beneficii jus exercere potest , nullas functiones obire ; Ergo æquum non est ut ejus onera anteferat , juxta Reg. 55. Juris in 6. *Qui sentit onus , sentire debet & commodum.*

At , inquires , durum est quòd Ecclesia debito careat servitio.

R. mirum non esse si Beneficium vacans Officio privetur ; porro vacat Beneficium quandiu actu non possidetur.

Sed hic duo notanda : 1°. teneri ad Breviarium eos qui culpâ suâ differunt Beneficii vacantis possessionem inire ; quia ex Regulâ 25. in 6. *Mora sua cuilibet est nociva* ; 2°. eos qui ante initam possessionem magnos quosdam fructus actu percipiunt , ut in certis quibusdam Beneficiis contingit , ad Officii recitationem teneri , quia jam fruuntur præcipuâ Beneficii parte.

Quæres 2°. an duo qui de Beneficio contendunt ambo teneantur ad recitationem Officii.

R. Si jus utriusque verè dubium sit , neutrum ad Officium etiam post aditam possessionem teneri : talis enim possessio nec pacifica est , nec jus certum tribuit ; porro onus certum ex jure admodum incerto sequi non potest. Atverò si alterutri de jure suo certò constet , ex jurisperitorum quos eâ de re consultit , sententiâ , vel aliter ; tunc longè probabilius est eum teneri Officii lege , quia ex tali possessione , licet nondum pacificâ , sequitur jus moraliter certum.

Pari de causâ ad Officium ii etiam tenentur, quibus tamen de litis successu certi non sunt, adjudicata fuit recredentia, seu *per interim* Beneficii possessio, quia ii de facto Beneficii redditus percipiunt; atque etiamsi causâ excidant in petitorio, eam servare possunt fructuum perceptorum partem quæ labori suo correspondet.

Quæres 3°. quid de iis dicendum qui sine suâ culpâ vel nullos omnino fructus vel admodum modicos percipiunt.

R. ad 1. vel deinceps aliquid sufficiens percipient, putâ si cesset sterilitas, si pax bello succedat; vel nihil unquam percepturi sunt, ut si domus aquis abreptæ perierint.

Si primum, non sunt à recitatione immunes: tum qui nulla est ratio quæ ipsos ab Horis excuset; tum quia cùm fertilioribus annis abundantiorum percipiunt redditum quàm qui ipsâ fundatione constitutus est, non plus pro Fundatoribus precum effundunt; Ergo ut perfecta sit æqualitas, non minus orare debent, si uno aut altero anno, nihil aut parum percipiunt. Hinc Canonici qui studiorum causâ per plures annos non resident, nihilque percipiunt, eò quòd totius Beneficii redditus in distributionibus manualibus consistat, non eximuntur ab Officii recitatione, quia per ipsos stat quòd non recipiant fructum Beneficii.

Si secundum, etsi divisi sint Theologi, censeo, ut & alii longè plures, Beneficiarium ad nihil omnino teneri: quia Beneficiarius neque ex suâ, neque ex Fundatoris intentione ad ullum se Officium obligat, nisi aliqua sibi persolvantur stipendia. Est enim Beneficii fundatio quidam contractus *do ut facias*; Ergo si unus partes suas non impleat, nec tenetur alter suas implere.

R. ad 2. in casu tenuis Beneficii, consulendum esse Episcopum, rebusque eidem ut sunt expositis, ejus decisioni parendum; aut saltè videndum esse, quid ferat locorum consuetudo cui Prælati non resistant: huic porrò consuetudini obsequendum

458 *Traſſatus de Religione. PARS II.*

erit ſi totius Officii recitationem præcipiat; ſi ſecus, præſumendum erit generalem Officii recitandi legem cum hâc reſtrictione iis in locis fuiſſe receptam: *Niſi Beneficia admodum tenuia ſint.* Neque hæc conſuetudo cenſeri debet æquitati contraria, tum quia Officium parvum B. Mariæ, aut majus Officium certis diebus recitandum, cenſeri poteſt ſervitium exiguis redditibus reſpondens, tum quia Beneficarii illi, præter commune bonorum Beneficii curam, quæ pretio æſtimabilis eſt, ordinariè tenentur ad certum numerum Miſſarum quæ prædictæ recitationi conjunctæ tenues illos redditus ſatis compenſant. Si tamen Beneficium adæquet ſummam ad titulum Eccleſiaſticum Dioceſanâ lege requiſitam, adigendus videtur Beneficiarius ad Officii magni recitationem, niſi ætas junior Officium majus in Officium B. Virginis commutari permittat, de quo dicam art. 6. ſequenti.

Quæres 4°. an ad Breviarii recitationem obligentur ii qui penſionem habent *clericalem*, ſuper Eccleſiaſtico Beneficio conſtitutam.

R. eos teneri ſub peccato & pœnâ reſtitutionis *ad dicendum Officium parvum B. Mariæ Virginis*, niſi magnum Officium recitare malint; 1°. quia ita decrevit Pius V. jam citatâ Bullâ 135. quæ in hoc puncto ubique recepta eſt, 2°. quia penſio hodie datur propter Officium, ſicut Beneficium. Et hoc verum eſt de eo etiam Clerico qui conſenſiſſet in penſionis ſuæ redemptionem: neque ei ſatis eſſe putem, ut ſolum recitet pro ratâ annorum quorum anticipatas ſolutiones accepit; quia cùm ſemel totum recipere, idem ſit in æſtimatione communi, ac ſingulis annis recipere per partes, perpetua debet eſſe recitatio, ubi æquivalenter perpetua eſt ſolutio.

Quæres 5°. an qui præſtimonias habent, eadẽ recitandi Officii lege teneantur.

Nota. Præſtimoniæ ſunt portiones quædam à redditibus Beneficiorum abstractæ ut juvenibus per modum ſubventionis ad peragenda ſtudia conferantur;

aut personæ habili donentur ad serviendum Ecclesiæ. Duplex est Præstimoniarum genus ; aliæ sunt perpetuæ , aliæ ad nutum revocabiles. His positis ,

R. Stando in jure communi , habentes Præstimoniam tenentur ut alii Beneficarii ad Officium : 1°. quia ita sanxit S. Pius V. in constitutione pluries laudatâ ; 2°. quia Præstimonie perpetuæ ceteros Beneficii characteres habent : dantur enim ab Episcopo , non dantur nisi Clerico ; dantur sine pacto , & tituli Ecclesiastici locum habent , præsertim in Armorica ; Ergo cum qui sentit commodum , debeat & onus sentire , mirum est si ab Officio immunes sint qui Præstimonias habent perpetuas.

Nihilominus cum olim eos consuluisssem , qui pleniorē rei hujus notitiam habere poterant ; responsum fuit hanc esse in Armorica consuetudinem , ut Præstimoniarum ad nihil teneantur. Docet tamen Charrioteau Præstimoniarum obligari ad recitandum quinquies singulis diebus *Pater & Ave* : quapropter ut occurratur scrupulis , videndi sunt si fieri possit , tituli fundationum , & consulendi locorum Præsules , è quorum re esse videretur ut generali sanctione declararent quid facto opus esset. Certè vix sibi quisquam persuadeat , Fundatores Præstimonias , quæ quandoque Beneficiis æquivalent , instituisse , absque eo quod intenderent ut Præstimoniarum pluries eorum coram Deo recordarentur. Unde qui nullas unquam preces pro iisdem funderent , non possent culpæ omnis , illius præsertim quæ ingratum animum arguit , expertes judicari.

ARTICULUS SECUNDUS.

Quâ formâ recitandum sit Officium.

UT explicetur quâ formâ recitandum sit Officium , duo nobis præstanda sunt : 1°. videntur quo Clerici divinis Officiis adstricti , uti debeant Breviario ; 2°. quod & quale ejusdem Breviarii Officium singulis diebus recitare debeant.

Ut expediatur prima difficultas, sciendum est imprimis Pium V. an. 1568. abolevisse *quæcumque alia Breviaria præter Romanum, illis tantum exceptis Ecclesiis quas ab ipsâ primâ Institutione à Sede Apostolicâ approbatâ, vel consuetudine qua vel ipsa institutio ducentos annos antecedit, aliis certis Breviariis usos fuisse constiterit: & statuisse neminem ex iis quibus hoc dicendi psallendique munus necessario impositum est, nisi hâc solâ formulâ satisfacere posse. Ut variae circa hoc Decretum elucidentur difficultates,*

Quæres 1^o. an post eam Pii V. Constitutionem teneantur Clerici ad Breviarii Romani recitationem.

R. Clericus vel alicui Ecclesiæ actu mancipatus est titulo Beneficii, aut aliter; vel non.

Si primum, tenetur recitare Officium Diœcesis in quâ vel Beneficium habet vel servit, non autem
Quodlib. 6. art. 8. Officium Romanum. Ratio est 1^o. *quoniam*, ut rectè notat S. Thomas, *quemadmodum Clericus quia Ecclesiæ mancipatus atque addictus est, ad Officium Ecclesiasticum obligatur; sic etiam quia tali Ecclesiæ ratione Beneficii addictus est, talis Ecclesiæ Officium recitare debet*: quæ S. Doctoris verba indicant gravem esse eam quæ Beneficiariis Choro addictis incumbit, Diœcesano Breviario inhærendi obligationem; 2^o. quia nemo ex Bullâ Pii V. collegit melius esse ut qui Ecclesiæ particulari quæ Officio Romano non utitur, addicti sunt, Romanum proprio neglecto Officium recitarent: unde cùm scripssisset Cajetanus Clericos aut Monachos posse, *sine peccato mortali*, Romanum Breviarium proprio Diœcesis suæ aut Ordinis Breviario antepondere, respondit

Lib. 1. de bonis oper. in part. c. 18. Bellarminus, cui ignota non erat Piana Constitutio, *non esse id usque adeò certum vel tutum*. Idipsum sentiunt Navarrus, Toletus, Pontas infrâ cas. 31. Hæc decisio, ut patet, non tangit Beneficiarios simplices, qui cùm non teneantur Choro interesse, uti possunt Breviario Romano; quod & satis probari videtur usu ferè uiversali. Excipe tamen, nisi Episcopali lege sancitum sit ut qui etiam privatim reci-

tant, Diœcesano Breviario utantur; prout Mediolani
sanxit S. Carolus, teste Bonacinâ.

Si secundum, id est si Clericus nec actu certæ
Ecclesiæ serviat, nec Ordini Religioso addictus sit,
ei liberum est ubicumque sit, Ecclesiæ Romanæ,
omnium mundi Ecclesiarum matris, Officium sequi.
Idem dicendum de Canonico extra Diœcesim suam
degente. Rectè tamen & ordinatè se geret tum indi-
gena, tum qui extra propriam Diœcesim ad tempus
notabile morari debet, si Diœcesis in quâ actu ver-
satur, Officium recitet, juxta hoc S. Augustini con-
siliû: *Nec disciplina ulla est in his melior gravi pru-*
dentique Christiano, quàm ut eo modo agat, quo agere
viderit Ecclesiâ ad quamcumque fortè devenerit.

Ep. 34
n. 2.

Sed possuntne advenæ uti breviario Diœcesis ex
quâ sunt oriundi, si illud Romanum non sit?

Negant aliqui. Facile tamen non credam eos qui
ad natale solum, etiam post tempus notabile rever-
suri, propriæ suæ Diœcesis Breviario uti pergunt,
peccare, quandiu ei in quâ actu commorantur Ec-
clesiæ, non sunt specialiter mancipati.

Unde colliges Canonicum Senonensem, qui Se-
nonis degit, solo Diœcesis suæ Breviario non au-
tem alio quocumque in conscientia uti posse; eun-
dem verò si Parisiis longum tempus transigere te-
neatur, & Senonensi, & Parisiensi ad melius, &
Romano absolutè uti posse.

Quæres 2º. an qui in aliâ Parochiâ, vel Diœcesi,
per breve tempus versatur, ibique loci Officium re-
citât, teneatur privatim repetere loci sui Officium.

R. salvo meliori judicio, hic aliquâ opus esse dis-
tinctione. Si quis enim, ut vicino suo patroni festi-
um, aut quodvis aliud peragenti opem ferat, aut
aliâ justâ de causâ aliud à proprio Officium recitet,
putâ quia diem transigit in Monasterio, vel in Pa-
rochiâ, quæ magnam eadè die solemnitatem habet,
non debet ad repetendum obligari; quia nemini
pietas sua incommodum afferre debet: qui verò abs-
que necessitate ullâ aliquam alterius Officii partem

recitaſſet, tutius ageret repetendo, aut id quod de propriis Horis omiſit ſupplendo.

Quæres 3°. an Monialium Director ſecularis, vel regularis, poſſit ſe ad illarum Officium conformare. R. affirmat. ſi de iis ſermo ſit qui Miſſam conventualem celebrant. Ratio eſt, 1°. quia fatentur omnes Miſſam quantum fieri licet, Officio conformem eſſe debere; Ergo cum ille Sacerdos Miſſam canere debeat conformiter ad Officium Monialium, poteſt & utcumque debet, earum Officio ſe conformare; 2°. quia Regularis, qui ad tempus notabile ſeculari Eccleſiæ præſcitur, poteſt imò & teneri videtur ad dicendum hujus Eccleſiæ Officium; Ergo à pari.

Quæres 4°. quid dicendum de eo qui Officium de Sancto, pro Officio de Feriâ; vel Officium unius Sancti pro alterius Officio recitavit.

R. Vel hoc fecit cum advertentiâ, vel incogitante. Si primum, communior & melior ſententia docet eum mortaliter peccare, & non ſatisfacere præcepto: idque magis adhuc indubium eſt de eo qui recitaret Officium notabiliter brevius, vel notabiliter difforme. Ratio eſt 1°. quia Eccleſiæ præceptum nec quoad modum implet, ut evidens eſt, nec quoad ſubſtantiam. Eccleſia enim non præcipit ſolum recitationem divini Officii in genere, ſed etiam in particulari, ut ſcilicet tali die, tale recitetur Officium, cujus obligatio utpotè diei affixa, cum ipſâ die tranſit; Ergo qui tale Officium non recitat, ſubſtantiam præcepti non adimplet: atque etiamſi eam impleret, poſſet mortaliter peccare, omittendo aliquid quod ad præcepti integritatem notabiliter pertinet, prout peccat mortaliter qui Miſſam celebrando, puſillum aquæ vino non immiſcet: & tamen hæc mixtio non magis pertinet ad ſubſtantiam ſacrificii, quàm qualitas & quantitas ad ſubſtantiam Horarum.

2°. quia alioqui ſequeretur eum nonniſi venialiter peccare, qui Officium idem valdè breve ſingulis diebus recitaret, relicto alio multum longiori quod idem

tidem occurreret : Atqui hoc falsum est ; is enim tam graviter peccaret , quàm qui magnam singulis diebus pecuniæ summam solvere coactus , nonnisi levem exsolveret. Hæc doctrina certior nunc esse debet post censuram hujus propositionis , *In die palmarum recitans Officium paschale satisfacit præcepto.*

Dices : Non peccat qui sciens & volens unam Missam legit pro aliâ ; Ergo nec qui unum pro alio Officium recitat.

34 Ale
xand. VII

R. 1^o. neg. ant. si generaliter sumatur. An non enim gravissimè peccaret qui Missam pro defunctis diceret in Festo Sanctorum omnium , aut qui Missam de Sanctis diceret in die Defunctorum ?

R. 2^o. neg. conseq. Sicut enim Ecclesia aliquando libertati nostræ relinquit omissionem Missæ , sic eidem libertati relinquit ut Missa celebretur , vel votiva , vel de feriâ , vel pro defunctis ; & id probat piorum consuetudo : atverò probari non potest hanc ab Ecclesiâ libertatem relinqui circa Officii recitationem ; imò contrarium patet ex probationibus nostris.

Si quis verò incautè & inadvertenter , (modò inadvertentia hæc culpabilis non sit , ut esse potest in iis qui præ negligentia *Ordinem* non consulunt) unum Officium pro alio recitaverit , communior & probabilior opinio docet eum non teneri ad repetendum , si errorem non animadvertat nisi post peractam totius Officii recitationem. Si verò post recitatum , v. g. Matutinum errorem detegat , probabilius crediderim cum Lugo & Ethicâ amoris resistendum ex istius diei Officio posse & debere recitari ex benignâ interpretatione mentis Ecclesiæ.

Quod si Officium jam recitatum longè brevius esset eo quod recitandum erat , facienda est compensatio. Unde qui loco Officii Dominicæ octodecim Psalmos continentis , Officium fecisset de Sancto , deberet Psalmos novem primi nocturni Dominicæ recitare , nè tanta subsit inæqualitas. Imò melius fuerit totum repetere , si Officium totaliter differat , vel saltèm id supplere quo ambo Officia magis

inter se differunt, hymnos v. g. capitula, lectiones, responforia, modò tamen id sine gravi incommodo fieri possit: id quidem sub poenâ peccati necessarium non esse judicant viri scientiâ & pietate conspicui, sed dissentiunt Toletus & Navarrus.

Quæres 5°. an qui hodie legit de Sancto postridie occurrente, teneatur adhuc die sequenti Officium ejus recitare. R. affirmat. 1°. quia primus error non dat jus intervertendi ordinem Officiorum Breviarum; 2°. quia per Ecclesiæ legem tale Officium pro tali die determinatum est. Unde ulterius sequitur, Officium de Sancto quod die suo omissum est, non debere primâ die non impeditâ recitari, quia Officia sicut jejunia diebus suis alligata sunt, neque ex privatorum nutu mutari debent.

Quæres 6°. an qui Breviarium Romanum recitant, teneantur ad Psalmos Graduales, Pœnitentiales, Officium defunctorum, & alia similia quæ pro certis diebus præscribuntur. R. non teneri extra Chorum, prout declaravit Pius V. suâ Constitutione 64.

Tenentur tamen iidem, & quidem sub mortali ad Officium Defunctorum die 2. Novembris; item ad Litanias in festo S. Marci, & diebus Rogationum si Processioni non interfint: quia hæc censentur esse partes Officii harumce dierum; atque id satis probat tum unanimis consuetudo, tum quòd exceptio firmat regulam pro casibus non exceptis: porro Pius V. auferendo obligationem Officii B. Virginis, Defunctorum, &c. non abstulit obligationem vel Litaniarum in prædictis diebus, vel Officii Defunctorum die 2. Novembris.

Quæres 7°. an qui prædictæ Processioni assistunt, sed non recitant nisi preces quæ ab iis dicuntur qui Processionibus non interfunt, ceteras verò vel omittunt, vel non recitant satis piè, quæres, inquam an ii satisfaciant Ecclesiæ præcepto.

Affirmat Bonacina, tum quia nemo ex diligentia suâ damnum reportare debet: reportaret autem, si eo quòd Processioni interesse velit, ad plus obligaretur

quàm privatim obligatus fuisset: tum quia censetur hujusmodi Clericus Processioni non interesse formaliter: tum denique quia id omne facit quod Ecclesia sub pœnâ peccati fieri præcipit. Atque hinc colligit idem Theologus, eum qui Jubilæi tempore Processioni interest, & non præstat ea quæ præscribuntur iis qui Processioni intersunt, benè verò ea quæ absentibus indicta fuere, Jubilæi gratiam consequi.

Ego quidem existimo duo hic esse consideranda; 1°. verba legis quæ certas preces imperat; 2°. conditionem personarum, quæ huic legi subjacent; fieri enim potest ut Canonicus aut Pastor qui Processioni interesse tenetur, ad plus obligetur quàm ille cui liberum est quidem Processioni non interesse. Si lex non ità apertè loquatur, ut colligi possit an strictè præcipiat, vel non, consulendus est legislator, aut videndum quo sensu eam intellexerint & intelligant viri docti perinde & timorati.

ARTICULUS TERTIUS.

Quo tempore & ordine recitandum sit Officium.

Circa tempus tria inquire possunt: 1°. quo tempore melius sit & perfectius Horas recitare: 2°. quo tempore id fieri debeat, ut vitetur peccatum etiam veniale: 3°. demum quando recitandæ sint, ut saltè vitetur mortale peccatum: quæ ut solvantur,

Dicendum 1°. optandum quidem fore, ut Horæ suis temporibus & intervallis etiam extra Chorum recitarentur; inde enim *Hora* dictæ sunt, quia certis diei partibus alligari debent. Matutinum ergo mediâ nocte, vel sub crepusculum diei recitandum esset; Prima, inter ortum Solis & nonam matutinam; Tertia, inter nonam & meridiem; Sexta, meridie, vel circiter; Nona circa tertiam vespertinam: Vesperæ, ad Solis occasum, unde dicebantur *Hora lucernaria*; Completorium, sub finem diei. Sed quia *perperam* tentaretur renovatio hu-

juſſe conſuetudinis, cui olim viri & feminæ principes intentiſſimi erant.

p. tit.
b. c. 4. Dicendum 2^o. cum S. Antonino, quòd *non videtur de ſe eſſe mortale, quodcumque quis tardè dicat Officium, dum non tranſeat dies, qui quantum ad hoc videtur terminari circa mediam noctem*. Ratio eſt quia ſic recitans, eſſi minus perfectè, implet tamen ſubſtantiam præcepti.

Malè tamen docuerunt aliqui, eum qui incipit hodiernum Officium paulò ante mediam noctem die iſequentis, recitandi præceptum implere, etiamſi notabilem huiusce partem, poſt noctem mediam proſequatur & abſolvat. Nam ex communi Eccleſiæ & Doctorum ſenſu, ſi pauculos excipias, totum diei huius Officium ſub mortali abſolvendum eſt ante finem huius diei mathematicè ſumptum: unde qui aliquam Officii partem tranſactâ mediâ nocte recitat, non magis ſatisfacit quoad illam partem, quàm ſatisfaceret quoad totum, ſi totum poſt mediam noctem recitaret.

Dicendum 3^o. quòd ex uſu & ſententiâ communitur peccatum etiam veniale, ſi Horæ parvæ quâvis ferè horâ ante meridiem privatim recitentur. Sexta poſt meridiem dici poteſt; ſic tamen ut non multùm differatur. Veſperæ, à meridie ad Solis occaſum extra Quadrageſimam recitari debent; ſatius enim eſt, prout docet Nat. Alexander, ut ii etiam qui Quadrageſimali tempore Officium privatim recitant, Veſperas ante reſectionem perſolvant; prout faciunt Canocici, & Regulares, qui Officio publico deſunguntur: tum quia ſemper expedit ut minor Eccleſiæ pars ei quæ præcipua eſt concordet; tum quia ſic admonentur juniores Clerici, nè prandii horam anticipent; tum demum quia hoc modo aliquid ſervatur veteris diſciplinæ, quæ jejunium nonniſi poſt Veſperas ſolvi permittebat. Completorium ad occaſum Solis laudabiliter differtur, haud tamen neceſſariò, ut patet ex timoratorum praxi.

latutinum cum laudibus pridie recitari potest, o circiter tempore quo Sol propior est ad occasum, quam ad meridiem, juxta Tabulam sequentem, quæ anno 1706. Romæ edita est typis Cancellariæ Apostolicæ, quamque hic exhibemus galliis horologiis accommodatam, ut quisque norit tempore Officium pro die sequenti inchoare.

Januarii,	horâ secundâ cum quadrante.
Februarii,	horâ sesqui-secundâ.
Martii,	horâ secundâ cum tribus quadr.
Aprilii,	horâ tertiâ.
Aprilis,	horâ tertiâ cum quadrante.
Aprilis,	horâ sesqui-tertiâ.
Maii,	horâ tertiâ cum tribus quadr.
Iunii,	horâ quartâ.
Iulii,	horâ tertiâ cum tribus quadr.
Augusti,	horâ sesqui-tertiâ.
Septemb.	horâ tertiâ cum quadrante.
Septemb.	horâ tertiâ.
Octobris,	horâ secundâ cum tribus quadr.
Octobris,	horâ sesqui-secundâ.
Novembris,	horâ secundâ cum quadrante.
Decembris,	horâ secundâ.

Sicendum 4^o. cum Bellarmino & aliis penè libris, eum peccare, qui in Officii recitatione tempore canonico multum recedit, ut qui Vespis manè, aut vespere Horas omnes recitat. Iste tamen Vesperas manè recitari posse ab iis iter facturi, aut magnis per diem ambagibus licandi, prævident se nonnisi ægrè, aut pauperè devotè Officio suo in diei decursu functuros.

In genere, quando *Officium propriis horis non potest, propter occupationes, melius est, S. Antoninus, prævenire, quàm tardare; quia venire est providentia, tardare vero est negligentia*. Sive verò prævenias, sive tardes, non tur, ait S. Doctor, *de se esse peccatum mortale*. De se, inquam, quia ratione contemptus scandalum, fieri posset mortale. Ut tollantur

ceteræ difficultates quæ ad præſentem materiam pertinent,

Quæres 1°. an Horæ parvæ poſſint pridie dici, ſaltẽm cùm ſubeſt cauſa. R. negat. obſtat enim communis ſententia, & totius Eccleſiæ praxis, quæ ſolùm permittunt ut Matutinum & Laudes pridie perſolvantur. Hinc qui prævidet futurum ut die ſequenti Horas recitare nequeat, ad eaſdem pridie recitandas non tenetur.

Quæres 2°. an major ſtudenti commoditas, legitima ſit ratio cur Horæ in tempus vespertinum differantur. R. poſſe id tolerari, ſi agatur de ſtudio quod admodum urgeat, ut putà concionis ſacræ quæ paucos intra dies memoriæ mandanda ſit. Si verò de ſtudio communi ſermo ſit, aliter ſentendum: quia non decet ut tempus aptius ſtudio detur, & minùs aptum tribuatur Deo, cui optima quæque in ſacrificium impendi debent. Atqui id evincit hiſtoria ſancti Colonia Antiftitis Severini qui Clerico apparuit poſt mortem, eique confeſſus eſt ſe ardoris purgatorii ſupplicium ferre, eò quod regionum negotiorum pondere oppreſſus, *Canonica ſynaxis Officia per diſtincta horarum ſpatia non perſolviſſet, ſed malè omnia coacervans*, omnes uno tractu Horas recitaſſet. Ex quibus obiter colliges, 1°. quanta ſit jam pridem in Eccleſiâ recitandi Officii neceſſitas; 2°. quantum allucinentur qui ſine ullo ſcrupulo Officium vel nimis differunt, vel anticipant, quaſi nunquam ſatis citò ab immuni onere immunes eſſe poſſint.

Jam dicendum de Horarum ordine, qui iſ eſt, ut Matutinum uno curſu ſimul cum Laudibus, & utrumque ſive ante Miſſam, ſive ante Primam reciteretur. Dubium eſt autem an non aliquando ab eâ Officiorum diſpoſitione recedi poſſit; quod ut diſtinctè magis expendatur,

Quæres 1°. an liceat Horarum ordinem invertere, v. g. Laudes ante Matutinum recitando.

R. id, ſi ſine cauſâ fiat, eſſe quidem peccatum;

ad veniale duntaxat; quia talis inordinatio, ex communi Doctorum sensu non est notabilis; & *Ordo Horarum non est de precepto* rigoroso, ut ex ylvestro ait Pontas, v. *Office*, cal. 23.

Nullatenus autem peccat, qui ordinem hunc exigitimâ causâ invertit, ut si Religiosus qui mediâ nocte surgere non potuit, Primam (quod certè meûs est) cum aliis canat, & deinde matutinum recitet privatim; vel si quis ab infirmo, aut viro gravi, ui resisti non conveniat, quive differre non possit, vivitur ad dicendum cum eo Matutinum diei sequentis, nondum lecto Completorio diei præcedentis. Idem dicendum tum de eo qui Sextam recitando, meminit se oblitum Tertiæ; tum de Clerico, ui actu Breviarium non habens, aut legere non alens, v. g. in rhedâ publicâ, scit memoriter Horas minores: is enim eas, cum venit ipsarum tempus, recitare potest, & deinceps Matutinum. Ità Auditor Theoriæ & Praxis Sacram. qui idem dicit de eo ui etiam culpâ suâ Breviarium non haberet.

Tom. 3.
D. 167.

Quæres 2^o. possitne Matutinum à Laudibus separari. R. affirmat. 1^o. quia certum est hæc à se invicem olim separata fuisse, ut patet ex regulis S. Benedicti & Ordinis, Cisterciensis, quas approbavit ecclesia; 2^o. quia nulla stat lex aut consuetudo, quæ divisionem hanc prohibeat sub peccato, saltem cum subest rationabilis causa, ut putâ studentium; 3^o. quia licet Matutinum & Laudes unâ eâdemque oratione terminentur, habent tamen distincta ritia, ut norunt omnes; 4^o. quia cum Rubricæ Romanæ jungunt Laudes Matutinis, supponunt utraque præscripto antiquitus tempore persolvi; non attendunt autem ad concessionem postremis temporibus factam, matutinum Officium tam longum intervallo anticipandi; 5^o. quia melius utcumque videtur Laudes separari ab iis qui Matutinum solo præcedenti recitant; pleraque enim Laudum verba matutino tempori magis congruunt, ut ista: *Deus, Deus meus, ad te de luce vigilo*, &c. Ecce jam

noctis tenuatur umbra. Aurora jam spargit Polam.

Circa hanc separationem, tria notanda; 1°. quòd tunc Matutinum debeat oratione concludi; 2°. quòd Laudibus præmitti debeat *Pater noster*; 3°. quòd cum in Vigiliis aliisque Adventûs & Quadragesimæ temporibus recitandæ sunt preces flexis genibus, eadem post Matutinum, si separatim à Laudibus legatur, dicendæ sunt, quæ post singulas minores Horas. Ita monet *Ordo Parisiensis*.

Quæres 3°. an Nocturni Matutinorum ab invicem separari possint.

Affirmat Henricus à S. Ignatio cum aliis quos citat, quia antiquitus Nocturni à se invicem separabantur. Idem docet Collator Rupellensis, q. 6. post Durandum. Eadem est opinio S. Thomæ in I. ad Corinth. cap. 14. Lect. 6. Unde reprehendere non ausim, qui ob justam causam Nocturnos à se invicem dividunt; modò, aiunt aliqui, separatio hæc non plus quàm tribus horis perduret; quia primitiva Nocturnos separandi consuetudo, eosdem ultra tres horas non dividebat.

Excusantur etiam à nonnullis, qui cum actu Breviarium non habeant, nec proinde Lectiones recitare possent, recitant tamen alias Matutini partes, Lectiones postea recitaturi. Hoc equidem facere malim in itinere, quàm totum Officium differre in multam noctem, illudque inter diversorū tumultus, & somni gravitatem exsolvere. Extra huiusmodi casus qui rarò eveniunt, Ecclesiæ praxi constanter inhærendum est. Certè cum hæc deordinatio sit gravior, gravior quoque ad eam requiritur causa.

Quæres 4°. an peccet qui Matutino & Laudibus nondum persolutis Missam celebrat.

R. 1°. Fatentur omnes non peccare eum qui iustè de causâ Missam Officio præponit: ut si Missa dicenda sit, nè Viaticum infirmo desit; nè plebs diutius expectet; nè ipse Sacerdos statim profecturus, omittat Missam in die Festo; aut si eam debet ex iustitiâ.

R. 2°. Seclusis huiusmodi casibus, non possit

Missam finè peccato celebrari ante recitationem Matutini & Laudum, saltèm de jure communi.

Prob. 1°. ex Majorum traditione : siquidem, teste Azorio, omnes ad unum veteres Theologi ac Canonistæ eum peccati reum dixêre, qui absque rationabili causâ, Missam celebrat ante Matutini & Laudum recitationem.

2°. ex generali & diuturnâ omnium, qui Deum timent, Sacerdotum consuetudine.

3°. ex rubricis Missalis Romani, & validiùs ex Constitutione Innocentii IV. emissâ an. 1254. ubi sic : *Sacerdotes, tum Græci, tum Latini, dicant Horas canonicas more suo; sed Missam celebrare, priusquàm Officium matutinale compleverint, non præsumant* : quæ quidem Constitutio pluribus Gallorum Præfulum statutis confirmata est.

Objiciuntur duo; 1°. quòd Matutinum inter & Missam nulla sit connexio, præsertim hoc nostro tempore, quo Matutinum cùm pridie recitari queat, haberi non potest ut præparatio ad Missam; 2°. quòd olim etiam constitutum sit ut Prima diceretur ante Missam; quod tamen hodie non est in usu. Sed hæc non nocent. Unde

Ad 1. etsi nulla Matutinum inter & Missam sic connexio ex naturâ rei, est tamen sufficiens ex Ecclesiæ consuetudine quæ vim legis habet, Majorum Traditione & Theologorum saniorum consensu. Adde quòd serotina ad Missam præparatio, non debeat pro nihilo computari.

Ad 2. si Ecclesiæ disciplina quibusdam in punctis lesa est, non idèò in aliis infringi debet, cùm præcipuè pii magis & docti resistunt.

Quares 5°. quale committat peccatum qui Missam absque rationabili causâ celebrat nondum lecto Matutino. R. non deesse qui hominem hunc mortalis peccati incusent. Ità inter alios S. Antoninus, cujus opinio satis confirmatur ex poenâ suspensionis aut excommunicationis quam variæ Ecclesiæ decernebant, aut saltèm comminabantur iis qui Missam

iam ante matutini Officii lectionem celebrabant:

Hæc tamen decisio pluribus videtur rigidior; unde hic nonnisi veniale peccatum agnoscunt Soto; Sylvester, Toletus, Navarrus, Bellarminus, Suarez, Henricus ipse à S. Ignatio, doctus neque is laxior Casuista Rupellensis: 1^o. quia opinio quæ hic peccatum mortale subesse dicit, nullo nititur juris textu qui vim legis generalis obtineat: Statuta verò particularia, quæ gravem suspensionis aut excommunicationis pœnam comminabantur, ad summum non obligarent, nisi in Diœcesibus in quibus edita fuêre: imò neque iis in Diœcesibus magis obligant quoad Matutinum quàm quoad Primam; unde dici potest ea jam dudum obsolevisse, & quantum ad pœnam & quantum ad peccati gravitatem. Imò Parisiis si celebretur Missa ante solis ortum, sufficit hodie matutinum etiam sine Laudibus perfolvisse.

2^o. quia non peccat mortaliter qui Matutinum post minores Horas recitat; Ergo nec qui dicit Missam ante Matutinum; siquidem major est connexio Matutinum inter & Horas, quàm inter Matutinum & Missam.

3^o. Idèò mortaliter peccat Sacerdos qui Missam dicit ante Matutinum, quia communi Ecclesiæ consuetudini resistit: Atqui hæc ratio peccatum mortale non probat. Qui enim Missam dicit post recitatum totum hujus diei Officium, agit etiam contra totius Ecclesiæ consuetudinem, neque tamen mortalis peccati infimulatur.

Ob hæc momenta propendet Pontas in partem mitiorem: sed fateatur tamen, quod & cum eo quilibet Deum timens fatebitur, satis gravia esse alterius partis momenta, ut qui à communi Ecclesiæ consuetudine sine rationabili causâ recedit, redargui mereatur. Unum addo, Sacerdotem qui post elapsum Primæ aut Tertię tempus Missam celebraturus est, id curare debet ut jam utramque Horam Deo perolverit.

Quæres 6^o. an peccet, qui diebus Dominicis aut Festis Officium recitat per tempus Missæ.


R. Duplex est eâ de re Theologorum opinio. Prima negat, idque triplici de causâ. Et quidem 1°. quia *hic reperitur corporis & animi præsentia quæ ad Cabassus: Missam exigitur, quoties per devotas preces mens ad T. 2. c. 32. Deum erigitur, ut sit in recitatione satisfactoria pœnitentiæ aut Officii divini, cum ad utramque obligationem una eademque attentio possit sufficere.*

2°. Quia illi actus ad unum ordinantur finem; nempe ad laudem Dei, gratiarum ejus implorationem, & præcepti per Ecclesiam impositi adimplentionem. Non enim præcipit Ecclesia ut Fideles verbis Missæ intendant, sed ut verbis etiam non auditis Sacrificio piè & devotè intersint; alioqui non sufficeret generalis tametsi vera ad Deum attentio, cujus solum capaces sunt idiotæ, muti, iique omnes qui è loco remotiori sacro adsunt, unde Sacerdotis verba nec audiunt, nec ceremonias vident.

Hæc momenta tum ab intrinseco, tum ab extrinseco satis gravia sunt, ut non ausim eos tanquam Ecclesiastici de audiendâ Missâ præcepti transgressores haberi, qui Officium per Missæ tempus recitassent: hic enim facilis est bona fides. Existimo tamen graviter monendos esse qui in tali consuetudine versantur, ut ab eâ recedant; cum hæc magnam tepiditatem & parum amoris in Deum exhibeat: quodd adhuc verius apparebit, si attendas hujusmodi Ecclesiasticos, qui omnibus eodem momento Officiis fungi vellent, solitos esse tempus cui pepercerunt, in otio, nugis & aliis etiam peioribus miserabiliter fallere.

ARTICULUS QUARTUS.

Quomodo recitari debeat Officium divinum.

uatuor afferri possunt Officii recitandi conditiones: eæ verò sunt ut Officium distinctè, integrè, devotè & attentè reciteretur.

Certum est Officium recitandum esse distinctè

voce, non gutture inter dentes & *sincopando*; ut loquitur Concilium Basileense; unde ulterius constat, eum qui solâ mente legeret, seu solis perolveret oculis, non esse satisfactorium.

Etsi porro docent multi Officium voce tam clarè recitari debere, ut qui recitat, semetipsum audire possit, si nihil obstet, ut si non sit surdaster, aut positus in loco in quo propter strepitum, semetipsum audire nequeat: censent tamen Sylvius in Resol. v. *Horæ* 3. & alii plures, eum qui attentè & distinctè loquitur, tamen si semetipsum non audiat, verè satisfacere: 1°. quia nullo jure probatur recitantem Horas, teneri ad se audiendum, cum præceptum obliget ad dicendum, non audiendum Horas; 2°. quia oratio potest ore & voce fieri, etiam si non audiatur ab ipso recitante, & ex se est sonus quidam formatus ex allisione aëris ad dentes & labia; 3°. quia viri doctiores & sapientiores, modò distinctè recitent & attentè, parum curant an ab aliis vel à semetipsis audiantur.

Sylvius.

Quod spectat ad 2. conditionem de integritate; Dico 1°. nihil ad Officii integritatem referre, an qui solus Officium recitet, an alternis versibus cum alio: imò erit in alternis recitandi modus melior, utpotè Chori similior.

Dixi, *alternis versibus*: quia non satisfacerent duo qui sic Officium partirentur, ut alter legeret Psalmos, alter lectiones; aut primus Psalmum primum, secundus secundum. Neque etiam quatuor recitantes, quorum primus primum versum diceret, secundus secundum, tertius tertium, &c. quia id repugnat totius Ecclesiæ, consuetudini, quæ Hymnos & Psalmos quoad versum & strophas duplici Choro dici præcipit. Aliud est de Lectionibus, ut statim dicam.

Neque etiam interest, ut socius tecum recitans ad Officium obligatus sit, necne: unde cum Scholari, cum famulo recitari potest, modò distinctè loquantur, & desit scandali periculum. Nec minùs satisfacies si alter recitando non attendat, quia obli-

gationem tuam imples partim dicendo, partim audiendo; benè autem audiri potest quod malè ab alio recitatur: sed integrè percipi debet quidquid dicitur ab alio. Unde peccant juxta materiæ quantitatem, sive in Choro sive extra, qui resumunt necdum finito socii versiculo: peccat itè, nec satisfaceret surdaster, qui socii secum recitantis verba non audiret.

Aliter, juxta Henno, sentiendum de surdis qui Choro intersunt, tum quia præsumi nequit velle piam matrem Ecclesiam, ut ii vel Officium privatum repetant, vel submissè recitent id omne quod ab aliis dicitur; alias enim vix possent inter psallendum respirare: (quæ ratio efficax est pro iis Officii horis quæ pleno & celeri ductu canuntur) tum quia oratio Chori, utpotè corporis mystici, censetur moraliter oratio privati cujusque, qui nullum culpabiliter obicem apponat. Unde etiam satisfacit qui vel involuntariè distractus, vel ob exurgentem strepitum, vel propter exilitatem vocis illius qui legit, non id omne percipit quod dicitur ab aliis. Hæc Dei & Ecclesiæ pietatis consona videntur: sed neutiquam eos juvare possunt, qui quoquo versum oculos movent, ingredientes & egredientes intuentur &c. & quibus proinde quidquid excidit, suâ culpâ excidit.

Si plures simul recitent, Lectiones omnes ab omnibus successivè, vel ab uno solo ceteris audientibus dici possunt, ut in Choro frequenter evenit.

Dico 2^o. Conveniunt omnes quamcumque ex septem Horis etiam minimam, esse regulariter loquendo, partem sufficientem, ut ejus omissio sit letalis. Ratio est, quia reipsâ per hanc omissionem Officium notabiliter mutilatur.

Addit Navarrus, in unâquaque Horâ dimittere potabilem ejus partem, grave esse peccatum: notabilem verò partem eam censet cum S. Antonino, quæ tertiam Horæ partem facit, quia hæc tertia pars, est quid notabile respectu uniuscujusque

Horæ. Verùm doctrina hæc etiam de mediâ Horæ minoris parte intellecta, æquo rigorofior videtur Pontafio, v. *Office*, caſ. 5. Verius igitur apparet habendam hic eſſe rationem non partis ut eſt pars, ſed ſecundùm quantitatem ſuam abſolutam conſideratæ. Unde ſi Matutinum cùm Laudibus una ſit Hora, omiſſio unius Nocturni, etiamſi vix ſit quarta pars, ad mortale peccatum ſatis eſſe meritò iudicabitur; è contrario autem primarum Paſchæ Veſperarum omiſſio, etiamſi ſit Horæ totius, culpæ venialis lineam non excedet. Sed quidquid ſit, vir pius nullam uſquam Officii partem eo prætextu omittet, quòd ejus omiſſio nonniſi venialem reatum importet. Unum addo, omiſſionem dimidiæ vel tertiæ partis Horæ, longè faciliùs argui peccati mortalis in Choro, quàm extra Chorum.

Sed quid factò opus, ſi quis dubitet an Officium aliquamve ejus Horam recitaverit?

R. eum ſi ex probabili aliquâ ratione dubium deponere non poſſit, ad hujus Horæ recitationem teneri, quia ex jure, *in dubiis ſemitam debemus eligere tutiorem*. Si quis verò de aliquo Pſalmo, Lectione vel Antiphonâ dubitat an ea recitaverit, non tenetur ad repetendum; 1º. quia ſufficiens eſt ratio deponendi dubium, nempe, quòd non ſolet facilè prætermitti Pſalmus, vel Lectio; 2º. quia alioqui daretur occasio infinitis ſcrupulis, cùm multi nolentes mente evagentur. Hic tamen penſandæ ſunt circumſtantiæ; faciliùs enim præſumet ſe aliquid omiſſiſſe, qui interruptus fuit; qui tam parum ſuì compos eſt, ut errante oculo à paginâ in paginam evolet, &c.

Quæres an qui totum omittit Officium, tot committat peccata mortalia quot ſunt Horæ.

R. 1º. eum qui interiùs multoties renovaret propoſitum non recitandi, multoties peccaturum eſſe.

R. 2º. quòd apud Deum, ſi cetera ſint paria, non minùs peccat, nec minorem pœnam meretur iſte tranſgreſſor, ſive ſemel dicatur peccaſſe, ſive ſep-

ies : quia unicum quod admisit peccatum septem distinctis peccatis æquivalet ; unde in confessione exprimi debet quot Horæ omissæ fuerint , & quoties recurret propositum easdem omittendi : porro peccatum hoc omissionis non consummatur exterius nisi quando jam transiit Officii recitandi tempus. Unde censura quæ adversus non recitantes lata esset , tunc deum incurreretur , cum jam recitare non possent ; namvis multoties iterassent consilium non recitandi.

Ut intelligatur quæ devotio ad Officii recitationem necessaria sit , notandum devotionem esse triplicem : externam , quæ in reverenti corporis compositione consistit ; internam , quæ sita est in pio mentis ad Deum affectu ; & mixtam , quæ utramque complectitur.

Fatentur omnes requiri devotionem externam. Cui enim præcipitur oratio , eidem etiam præcipitur , ut se habeat per modum orantis ; quod non facit qui cum exteriori indevotione orat , ut faciunt otiosi clerici , qui eodem situ & tono Deum alloquuntur , & famulos suos. Hâc occasione ,

Quæritur 1°. an Officii penso verè satisficiant , qui inter recitandum exterioribus actionibus vacant.

R. duplex esse actionum exteriorum genus. Aliæ cum attentione ad Officium requisitæ non compatiuntur , ut si quis pingat , aut *coquinam* faciat ; & alie vacare *videtur mortale* , ait S. Antoninus. Aliæ cum prædictâ devotione & attentione stare possunt , & ambulare & similia , quæ propter faciendi assuetudinem , attentionem non dividunt , & hæc non impediunt nè quis Officii obligationi satisficiat. Hinc Sacerdos manus lavans , & ornamentis se inuens , certas debet preces recitare.

Quæritur 2°. quis convenientior sit in recitando privatim Breviario corporis situs. De recitatione publicâ , nihil est difficultatis ; standum est enim , sedendum , flectendum genu , cum id rubricis aut præcorum consuetudine præscribitur.

R. 1°. cum *Augustino* , Lib. 2. ad *Simplicianum* ,

q. 4. *Non eſt præſcriptum, quomodo corpus conſtituatur ad orandum, dummodo animus Deo præſens peragat intentionem ſuam. Nam & ſtantes oramus, ſicut ſcriptum eſt: Publicanus de longè ſtabat; & flexis genibus, ſicut in Actibus Apoſtolorum; & ſedentes ſicut David & Elias.*

R. 2º. cum Collatore Rupellenſi, meliùs tamen eſſe ut quis Officium ſtans dicat; 1º. quia hæc corporis diſpoſitio ei magis congruit, quam Synodi plures (*) in Choro ſervandam eſſe ſanxerunt; 2º. quia licèt diſpoſitio illius qui flexis genibus precatur plena ſit humilitatis, adeoque laudanda, non tamen ſatis convenit recitationi Pſalmorum quibus majori ſui parte coaleſcit Officium; quia Pſalmi in lætitiâ & ut jubilo cani debent, quod meliùs fit ſi mente & corpore ad Deum elevatis recitentur. Hic notandum eas preces quæ in Choro flexis genibus recitantur, eodem extra Chorum ſitu perſolvi debere.

Eſſi autem Officium etiã ſedendo aut ambulando recitari poteſt; cavendum tamen, nè ſcandalum detur aſtantiſus, ſeu per indecentem corporis ſitum, ſeu per ambulationem quæ ratione loci aut feſtinationis attentionem excludere videatur. Quà, ut opinor, de cauſâ recitatio inter ambulandum prohibita eſt à Concilio Trevirenſi, an. 1549.

Quæritur 3º. quid de iis dicendum qui Horæ aliqujus recitationem interrumpunt.

R. 1º. cum omnibus interruptionem hanc ſi ſit notabilis, & ſine rationabili cauſâ, non fieri ſine peccato; 1º. quia ex Eccleſiæ ſenſu unitas Horæ cujuſlibet ad ejus ritum & formam pertinet; ea autem unitas tollitur, aut ſaltem multum minuitur per hanc interruptionem; 2º. quia qui colloquium cum Deo habens, illud levi de cauſâ interrumpit, multo ſe gerit irreverentiùs, quàm qui gravem cum terreno Principe ſermonem habens, eum levi, vel nullâ de cauſâ abrumperet, ut v. g. cum homine plebeio conſabularetur.

(*) In Eccleſiâ cum timore & veneratione ſtantes aut orant; aut canens, aut audians, Concil. Aquilgran.

R. 2°. interruptio hanc majus aut minus esse peccatum, prout major aut minor est mora, habitatione 1°. illius partis Officii quæ dicitur: nam interruptio in recitatione Tertiæ notabilior censetur, quàm si fiat in recitatione Matutini; 2°. rei propter quam fit interruptio; qui enim Officium interrumpit, ut vana vel mala cum alio misceat illoquia, longè gravius peccat, quàm si interromperet ob quædam quæ licet haud necessaria, huiusmodi tamen haberent mali.

R. 3°. Si interruptio fiat cum rationabili causâ; imò quis à personâ multum superiore invisitur, illum esse peccatum, nec obligationem repetendi, si rigore loqui velis, nisi fortè interruptio ergo tempore ut unâ & amplius horâ perdurasset; 10 in casu, si non absolute necessarium, ut non uci putant, saltem tutius esse repetere; exceptâ tamen interruptione quâ Nocturni Matutinorum à invicem divisi essent; de quo supra.

R. 4°. eum qui sine rationabili causâ per notabile tempus, etiam unâ horâ brevius, Officium interrupisset, graviter peccaturum, & fortè mortaliter non repeteret. Fateor multos esse qui hic nonnisi venialem culpam agnoscant, quia talis defectus non est in substantiâ, sed solum in modo accidentio, cum singuli Psalmi, Lectiones, aliæque pressæ per se suam habeant completam significationem: at potest incertum videri, an ex Psalmis & Lectionibus divisim ea exurgat Officii species quam requirit Ecclesia.

Quod spectat ad devotionem internam, non minus certum est eam Clerico necessariam esse, ne in adducat hoc Christi improprium, Matth. 15. *populus hic labiis me honorat, cor autem eorum longè à me.* Porro ad hanc devotionem quatuor requiruntur: 1°. præparatio; 2°. intentio; 3°. attentio, à distractionibus excludantur; 4°. talis animæ status in orationem nostram non faciat in peccatum.

Et quidem 1°. opus est aliquâ præparatione, ut

Officium dignè perſolvatur. Tum quia id docet Scriptura, Eccli. 18. *Ante orationem præpara animam tuam, & noli eſſe quaſi homo qui tentat Deum.* Tum quia qui aliquod aggreditur opus magni præfertim momenti, non ab abrupto in ipſum fertur; quanto magis igitur indiget præparatione, qui opus Dei aggreditur?

Ad hanc porro præparationem varia præſtanda ſunt: 1°. poſtulandum eſt à Deo ut in nos effundat *ſpiritum gratiæ & precum*, quem Fidelibus ſuis promiſit, Zacharias 12. 2°. profundè credendum eſt eum quem oraturi ſumus non eſſe Deum *de longi* *Jerem. 23.* ſed è vicino; 3°. & id cavendum, nè ſacrificium laudis quod Deo offerimus, inordinato retributionis & lucri amore corrumpatur: unde S. Auguſtinus in Pſalm. 53. Si, inquit, *propter pecuniam laudas Deum, non voluntariè ſacrificas Deo, ſed ex neceſſitate ſacrificas; quia præter illum nescio quid aliud amas.* Neque hic deeſt labes ſimoniaca juxta doctrinam Angeli Scholæ; de quo alibi.

Secundò ad implendum Officii præceptum, requiritur ex parte voluntatis intentio actualis vel virtualis, explicita vel implicita ejusdem præcepti adimplendi. Ratio eſt, quia Officii recitatio præcipitur prout ad debitum Dei cultum ordinata eſt: Atqui ut impleatur quatenus talis, aliquà opus eſt intentione ſeu Deum laudandi, ſeu obligationi ſuæ ſatisfaciendi; non verò ſufficit omnis recitatio quæcumque ea ſit; alioqui qui per modum ſtudiū Pſalmos, Lectiones, & Patrum Homilias legeret, Officii recitandi præcepto faceret ſatis, quod nemo dixerit.

Nemo autem circa hanc intentionem ſollicitus eſſe debet; ad eam enim ſufficit ut quis ex conſuetudine velit actionem Officii recitandi, tanquam muneris ſui & obligationis expletivam, vel eam velit facere ut ſolet.

Quæres an qui Horas ex aliquà devotione perſolvit cum expreſſâ voluntate præcepti non implendi,
&

& cum formali secundæ recitationis proposito, obligationi suæ satisfecerit.

R. negat. cum multis contra multos: 1°. quia actio quæ cum facta est, non habuit conditiones ad implendum præceptum requisitas, non potest eas induere, nisi iterum fiat; unde qui sacrilegam tempore Paschali communionem fecit, ad novam tenetur, quantumvis doleat de primâ: Atqui prima recitatio caruit conditione ad implendum præceptum requisitâ. Nam impletio præcepti ut talis debet esse voluntaria, vel saltèm non debet esse non volita; cum exigit jus ipsum naturale ut subditus non habeat affectum contrarium obligationi præcepti: Atqui hæc prima recitatio nedum volita fuerit ut impletiva præcepti, fuit expressè non volita quatenus talis; Ergo.

2°. quia qui centum debens, totidem gratis dat; adhuc tenetur ad reddenda centum: porro si homo cui lex naturalis imponit restituendi præceptum, possit totum qui sibi præceptus est actum ponere, nec tamen implere præceptum; quidni possit homo qui ecclesiasticâ lege ad Officii recitationem tenetur, id quod præceptum est materialiter implere, & tamen non satisfacere præcepto, quia eidem satisfacere non vult?

Ex his colliges eum qui timere potest nè à priori proposito discedat, ità semper Officium recitare debere, ut præcepto satisfacere velit, si postea contingat ut Officium repetere non possit aut nolit.

Nunc de attentione dicendum: est autem attentio, voluntaria animi applicatio ad id quod agitur; eaque spectari potest, vel ratione subjecti in quo est, vel ratione objecti in quo fertur.

Attentio ex parte subjecti, dividitur in actua-lem, virtua-lem, habitua-lem, & interpretativam. *Attentio actualis*, est præsens animi applicatio ad opus quod agitur, ut ad orationem. *Attentio virtualis*, est animi ad opus applicatio, non quidem actu, sed virtute remanens; nempe propter attenz-

tionem actualem quæ antè habita est, nec per actum contrarium aut impossibilem revocata vel interrupta. Talis attentio in eo esse potest qui distrahitur, modò involuntariè. *Attentio habitualis*, ea est in præsentì, quâ quis Officium legit ex habitu, nihilo ferè plus ad illud advertens, quàm attenderet ebrius aut mentis impos. *Attentio interpretativa* est animi dispositio, quâ quis attendisset, si advertisset esse attendendum : talis in eo supponi potest qui cum alio recitat Horam, quam à se jam recitatam fuisse credens, non satis attendit.

Attentio consideratâ ratione objecti esse potest ; 1°. ad verba ; 2°. ad sensum verborum ; 3°. ad Deum, aut res quas orando petimus, ut cùm inter orandum contemplamur Dei misericordiam, propriam nostram egestatem, aut generatim volvimus aliquod fidei mysterium. His præmissis,

Dico 1°. ad debitam Horarum recitationem necessaria est attentio interior.

Prob. 1°. ex Concilio Lateranensi IV. ut sic : *Districte præcipimus ut divinum Officium nocturnum & diurnum, quantum eis dederit Deus, studiosè pariter celebrent & devotè* : Atqui studium illud & devotio sinè seriâ attentione consistere non possunt. Devotio enim purè externa, non est devotio, sed hypocrisis, juxta id Matth. 15. *Hypocritæ, bene prophetavit de vobis Isaias, dicens : Populus hic labiis me honorat, &c.*

Prob. 2°. Qui tenentur ad Breviarii recitationem, eo ipso tenentur ad orandum : Atqui oratio essentialiter involvit & importat attentionem ; est enim oratio ex naturâ suâ, ascensus mentis in Deum, & petitio decentium legitime facta. Merito igitur Clerus Gallicanus anno 1700. hanc Caramuelis propositionem, *Præcepto satisfacit, qui voluntariè labiis tantum, non mente orat*, damnavit ut absonam, verbo Dei contrariam, hypocrisim inducentem, à Prophetis & Christo damnatam his verbis : *Populus hic labiis, &c.*

Obj. 1^o. Ecclesia non præcipit actus internos, neque enim judicat de internis : Atqui attentio actus est interior; Ergo.

R. neg. maj. Quia etsi supponeretur Ecclesiam actus internos indirectè non præcipere, certum est quoddam eos saltèm indirectè præcipiat, cum præcipit actus quosdam exteriores, qui finè interioribus subsistere non possunt. Sic Ecclesia cum præcipit ut fideles peccata sua saltèm tempore Paschali confiteantur, præcipit indirectè examen interius conscientiae. Etverò qualis esset sponsa Christi, cujus præcipua gloria *ab intus* est, si potestas ejus ea tantum quæ foris patent, attingeret?

Ceterùm Beneficarii adhuc tenentur ad attentionem, tametsi supponeretur eam ab Ecclesiâ imperari non posse. Potest enim quis obligare se ad actus internos, v. g. eleemosinam accipere, cum pacto orandi pro iis qui eam largiuntur; sed qui Beneficium acceptârunt, obligaverunt se ex pacto saltèm virtuali, ad fundendas orationes pro Fundatoribus quæ iisdem utiles esse possint; Ergo ad attentionem internam, si non Ecclesiastico, saltèm naturali jure obligantur.

Obj. 2^o. Ex vulgari axiomate, modus legis, sub legem non cadit : Atqui attentio modus est legis quæ Officium præcipit; Ergo.

R. neg. maj. Modus enim legis, si legis anima sit, sub præceptum cadere debet; neque enim lex re-jecto spiritu corticem solùm imperat.

Hinc colliges eum qui per notabilem Officii partem voluntariè distrahitur, nisi quod malè recitavit repetat, mortaliter peccare & ad restituendum teneri, perinde ac si partem illam omitteret. Ratio est, quia sic distractus nec religionis actum exercet, nec verè orat. Fieri tamen posset ut talis distractio propter defectum perfecti voluntarii, non nisi veniale peccatum esset.

Distractio voluntaria esse potest in se, vel in causâ. Distractio tunc in se voluntaria est, cum homo

sciens & volens extraneis cogitationibus mentem pascit. Idem ferè est cùm homo Horas recitat in loco distractionibus exposito, putà in cubiculo vel rhedâ ubi habentur disputationes, cantilenæ, aliaque recollectioni interiori inimica. Hic tamen spectandæ sunt circumstantiæ personarum, temporis, &c. Alii enim aliis faciliùs distrahuntur; alii negotiis necessariò immerfi, tempus si quod liberum occurrit, arripere tenentur.

Distractio voluntaria est in causâ, cùm quis etsi distractus esse nollet, quod pauci volunt, ea tamen liberè facit ex quibus secuturam distractionem videt. Sic peccant qui post inania cum omni personarum genere colloquia; post ludum & pecuniam in eo desperitam; post apertum pluries murmuri & imprecationi os, in hæc irrumpunt verba: *Aperi, Domine, os meum*. Aliter de iis sentiendum qui labori necessario dediti, inviti mente revolvunt dum orant, quæ ante didicerunt: neque enim ea Deus in culpam vertet, quæ nonnisi propter eum suscipiuntur: & isti tamen tempus orationi magis opportunum eligere debent, & ad cor suum paulisper reverti antequam Officii pensum aggrediantur. Ceterum nec iis neque scrupulosis permittendum est ut Officium repetant, etiamsi non recordentur se hunc vel illum Psalmum dixisse: tum quia repetitiones illæ nihil profunt, cùm secunda non sit melior primâ; tum quia ex repetitionibus scrupulorum, innumera sequuntur incommoda, angor conscientiæ, capitis dolor, & aliquando necessitas recurrendi ad Pontificem qui eos ab Officio dispenset. Interim qui se distractos esse advertunt, attentionem suam suscitare & revocare debent, alioqui distractio voluntaria fieret.

Dico 2^o. non requiritur attentio actualis, non sufficit habitualis; sed requiritur & sufficit virtualis.

Prob. 1. prob., tum ex unanimi Doctôrum saniorum consensu, tum quia attentâ humanæ mentis levitate, vix ac ne vix quidem fieri potest ut homo ad id quod agit semper actu cogitet, & imaginationem constanter coërceat.

Prob. 2. pars. *Attentio* merè habitualis, prout sumitur in præsentī, ea est quā quis ex habitu solum fundit preces, nullo præmissō actuali proposito, vel saltem eo moraliter extincto, sive quia revocatum est actibus contrariis, sive quia renovatum non est: Atqui hæc attentionis species non sufficit ad actum religionis, qualis est Horarum recitatio; Ergo.

Prob. 3. pars, ex præcedentibus. Si quæ enim requiratur attentio, & non sufficiat habitualis, nec penes nos sit actualis, superest ut iufficiat virtualis: intentio enim interpretativa, vel ad virtutalem reduci potest, vel si non possit, locum hic non habet.

Dico 3^o. non requiritur attentio *litteralis*, seu ad sensum verborum, sed requiritur & sufficit attentio spiritualis, seu attentio tum ad verba ut debite & integrè recitentur; tum etiam ad Deum, aut rem ab eo postulatam cum respectu ad ipsum.

Prob. 1. pars, quia multi ad Officium tenentur, ut juniores Clerici & Moniales, qui verborum sensum intelligere non possunt.

Prob. 2. pars quia Officii recitatio debet esse vera oratio vocalis: atqui ad hoc duo requiruntur; 1^o. ut qui recitat, verba debite pronuntiet; 2^o. ut mentem ad Deum, *quantum* ipse *Deus dederit*, elevatam habeat. Neutrum autem fieri potest absque interiori intentione tum ad verba, tum ad Deum *lentes*. minùs aut magis explicite consideratum. Cap. De

Quæres an Beneficiarius qui in habituali ad mortale peccatum affectu constitutus, Officium recitat, satisfaciatur Ecclesiæ præcepto, adeoque faciat suos Beneficii fructus.

R. 1^o. fieri posse ut satisfaciatur, quia fieri potest ut homo peccator piè oret, licet non meritorie de condigno, ut suprà dixi, pag. 432.

R. 2^o. Vel ille Beneficiarius aliquod tamen adhuc debile habet desiderium à peccato suo exeundi, & ad Deum revertendi; vel actuale habet propositum peccandi ut antea. Si primum, utiliter & piè orat; talisque oratio Spiritu Dei non quidem inhabitantis,

ſed moventis & pulſantis animatur. Si ſecundum ; ad minùs dubium eſt an ſatisfaciant ; quia ad minùs dubium eſt an verè & piè oret, qui nedum aliquid ſancti deſiderii animo gerat , flagitium & iniquitatem *aſſu* meditatur in corde. Ita ſenſerunt Sorbonici quidam Doctores , quos eo de caſu inter juniores Clericos non ſatis raro conſului ; & à quibus qui in hâc perpetuæ impietatis diſpoſitione Officium recitaverant , ad reſtituendum obligati ſunt.

ARTICULUS QUINTUS.

De Officii recitatione in Choro.

DUæ hîc non leviſ momenti proponuntur quæſtiones. Prima , an peccent Beneficiarii Choro addiſti , qui ſine rationabili cauſâ abſunt à Choro dum canitur Officium. Secunda , an non ſolùm Officio intereſſe , verùm etiam & cum aliis , prout poſſunt , pſallere teneantur. Sit

CONCLUSIO I. Canonici , aliiſque Choro addiſti , qui Officio non interſunt , niſi materiæ lævitas excuſet , graviter peccant , & ad reſtituendum tenentur. Ità omnes.

Prob. 1^o. ex cap. unico *De Clericis non reſidentib.* in 6. quod à Concilio Trid. renovatum eſt , ubi ſic :
 ff. 24. 12. *Statuimus , ut diſtributiones quotidianæ , in quibuſcumque rebus conſiſtant , Canonicis ac aliis Beneficiatis , & Clericis ipſarum Eccleſiarum , qui iſdem Officiis in ipſis Eccleſiis adſuerunt , tribuantur. Qui verò aliter de diſtributionibus ipſis quidquam receperit , exceptis iis quos infirmitas , ſeu juſta & rationabilis corporalis neceſſitas , aut evidens Eccleſiæ utilitas excuſaret , rerum ſic acceptarum dominium non acquirat , nec faciat eas ſuas ; imò ad omnium reſtitutionem....teneatur. De diſtributionibus etiam pro defunctorum anniverſariis largiendis , idem decernimus obſervandum.*

Prob. 2^o. Qui ex officio & propter ſtipendium aliquam actionem facere debet , peccat ſi eam non

fecerit , & ad restituendum tenetur : Atqui Canonici ex officio tenentur Horas canere ; & propter id stipendium accipiunt ; Ergo.

Dixi , *nisi materiæ levitas excuset* , quia Concilium Basileense Sess. 21. art. 1. & Pragmatica Sanctio Caroli VII. tit. 11. statuunt ut ii solùm pro totâ Horâ absentes reputentur , *qui in Matutinis ante finem Psalmi Venite exultemus ; in aliis Horis , ante finem primi Psalmi ; in Missa , ante ultimum Kyrie eleison , usque in finem divino Officio non interfuerint.* Porro verisimile non est negligentiam hanc à multâ liberam futuram esse , si foret mortale peccatum : quanquam hic subsit venialis culpa , quia partem officii sui omittere cùm impleri potest , non vacat à peccato. Imò , ut scitè annotat Suarez , *Si quis Lib. haberet formale aut virtuale propositum semper omit-* Hor. ca. *tendi in singulis Horis partes illas quas sine multâ* 13. n. 7 *omitte potest , certè non videtur securus in conscientia , tum quia illud objectum simul sumptum grave est , tum etiam quia ille affectus ostendit quemdam servilem animum inserviendi Choro solùm timore pœnæ , vel affectu lucrî , quandoquidem quoties finè jacturâ lucrî omitti potest , ex deliberato animo omittitur.*

Quanta verò requiratur à Choro absentia ut quis mortaliter peccet , definiri facîle nequit. Censet contra Suarem Habertus eum qui die unâ aut alterâ abesset à Choro , non peccaturum mortaliter ; quia hæc omissio levis est si comparetur cum assistentiâ per ducentos & ultra dies continuatâ. Ceterum gravius peccat Canonicus ex cujus absentia grave damnum patitur Ecclesia , v. g. quia Officium eo absente cadit , aut longè segnitus perficitur : quod de iis præcipuè & indubiè verum est qui ratione muneris sui specialem Chori curam gerere tenentur.

Hinc colliges 2°. peccare & ad restituendum proratâ teneri Canonicum , qui non solùm ab omnibus Horis minoribus , sed etiam ab unâ integrâ abest. Et id verum est , etiamsi per hujusdem Horæ tempus , Missam celebret , nisi celebret ob aliquam

neceſſitatē, aut ex præcepto eorum ad quæ id præcipere pertinet, aut demum *nifi à Sede Apoſtolica aliter conſeſſum fuerit*. Ità Concilium Medioli. IV. part. cap. 13.

Colliges 2°. peſſimè alicubi ſancitum eſſe ut Canonicus lucretur diei totius diſtributiones, modò ex ſeptem Horis, tribus interſit; vel ut unà per hebdomades ſingulas die abeſſe poſſit, ultra tempus à Concilio Tridentino, aut ſpeciali locorum lege, eàque approbatà conſtitutum; tum quia inde minuitur cultus Dei, tum quia Synodus Trid. hoc prohibuit. *Seſſ. 24. De Reform. cap. 12.*

Colliges 3°. irritum pariter eſſe Statutum quò Capitula quædam Belgii & Galliæ conſtituerunt, ut Canonici jubilati, ſeu qui per annos 30. Canonicatum in aliquâ poſſident Eccleſiâ, ab omnibus diſpenſentur Officiis, præterquam in diebus Dominicis & Feſtis. Ratio eſt, quia nullum Capitulum per Statuta ſua derogare poteſt juri communi quo ſancitum eſt, ut Canonici omnes extra tempus induciarum Choro accuratè interſint, niſi obſtet infirmitas, ſeu juſta & rationabilis corporalis neceſſitas, aut evidens Eccleſiæ utilitas.

Colliges 4°. Archidiaconos, Theologales, Pœnitentiarios, eoſque Canonicos qui ſunt *de comitate* Episcoporum, & ut tales à Chori præſentiâ eximuntur, peccare, nec fructus facere ſuos, ſi Officio non interſint, quoties non ſunt legitimè impediti: quia intentio Eccleſiæ non eſt, ut ii percipiant redditus, qui Officii defectum, labore non compenſant.

Obj. 1°. Fatentur omnes Canonicum non teneri intereſſe *obitibus* ut aiunt, id eſt, iis Officiis quæ pro mortuis dicuntur; Ergo nec ceteris adeſſe tenetur.

R. Vel Officium mortuorum, ex conſuetudine legitimè introductâ, facit partem Officii diei, vel non facit, ut cùm dicitur ex ſpeciali gratiâ pro aliquo ad preces ejus, vel ratione foundationis ſic acceptatæ, ut Canonici qui Officio adeſſe voluerint, manuales percipiant diſtributiones, iisdem privandi

Adesse nolint. Si 1. peccant Canonici qui à tali Officio se dispensant, & qui sine iustâ causâ absunt, idem privatim recitare tenentur, etiamsi studiis vacent in Universitatibus, prout docet S. Thomas, quodlib. 6. art. 8. Si 2. non tenentur quidem Canonici interesse prædictis mortuorum Officiis, utpotè quæ Officii Canonici partem non faciunt; at inde colligi nequit eos pariter abesse posse à ceteris Officiis, cum idè Canonici sint, ut ea decenter persolvant.

Obj. 2^o. Multi Fundatores Ecclesiam redditibus auxèrè, quo tempore noverant persuasum esse Canonici se non teneri ad assistendum Horis illis; Ergo nunquam intenderunt hoc onus iisdem imponere.

R. neg. conseq. Ea enim fuit & esse debuit Fundatorum intentio, ut Canonici Officium celebrarent meliori quo fieri posset modo, conformiter ad Canones; Ergo & intenderunt ut Canonici à nullo se dispensarent Officio absque verâ & rationabili causâ.

Et certè fuerunt qui foundationes fecerint quo tempore noverant multos esse è Clero, qui necpiè, nec attentè satis altari deservirent: an ergo non peccabit Canonicus, qui vivet ut vixerunt qui hujusmodi foundationes acceptavèrè?

Saltem, inquires, Canonici qui Cantores habent conductitios, non tenentur in Choro cantare, quia nihil Fundatorum interest an Officium divinum per hunc aut per illum impleatur; ut patet ex iis qui Beneficia simplicia habent, quibus satis est si Missas per alios celebrari faciant.

R. Eam agendi rationem quæ Cantoribus quæstu conductis Dei laudandi curam dimittit, repugnare tum Conciliis, tum Fundatorum intentioni, tum æquitati naturali. 1^o. Repugnat Conciliis: *Omnes verò*, ait Trident. ubi suprâ, *divina per se, & non per substitutos compellantur obire Officia*. Concilium Cameracense an. 1565. *In Choro*, inquit, *cum psallitur, Canonici omnes..... psallant; nec putent se suos Officio, se vicariâ tantum operâ cultum divinum celebrari curent*. Idem præceperunt Concilia

Burdigalense & Turonense anni 1183, cum aliis pluribus : certè non desunt hic Canones, sed Canonum executores ; 2°. expressè repugnat Fundatorum intentioni, quæ fuit, prout ex actis fundationum penè omnium liquet, ut divinum Officium ageretur decenter & dignè Deo : an verò dignè Deo peragitur Officium, quod cùm à viginti & amplius personis celebrari deberet, peragitur à quatuor aut quinque Clericis, imò Laïcis, vitæ aliquando parum integræ, & qui tam rapidè currunt, ut juxta Concilii Trevirensis verba, non tam laudare Deum videantur, quàm insanire ? 3°. demum æquitati repugnat hæc Officii divini per mercenarios obeundi ratio. Si enim meritò proscripita sit ab Alexandro VII. proposito hæc : *Potest Sacerdos cui Missa celebranda traduntur, per alium satisfacere collato illi minori stipendio, aliâ parte stipendii sibi retentâ, ut favens avaritiæ, turpi lucro, & injustitiæ ; quid dicendum de Canonicis qui retento sibi pingui stipendio, vix ullum Ecclesiæ obsequium præstant ?*

Nec juvat quod additur de possidente Beneficium simplex : cùm enim Fundatores hæc Beneficia conferre soleant juvenibus, qui per se eorum onera implere non possunt, satis indicant sibi sufficere si munia hæc per alios impleantur, donec à Titularibus impleri possint. Aliud porro est de Canonicis, nisi publicè doceant, vel studeant in Scholis : Unde colliges Punctatorem cui cura incumbit eos notandi qui vel seriùs ad Officium accedunt, vel citiùs egrediuntur ; si quibusdam parcat, teneri ad restituendum tantundem de suo, pro prætermissa, omiffa,ve cujuslibet notæ aut punctationis ratione. Idem sancit Concilium Mediolanense L. part. 2. c. 41. de Thesaurario, si distributiones eorum, qui errati vel absentia causâ notati fuerint, persolvat. Indubiè autem & Punctator & Thesaurarius ad restituendum de suo tenerentur, si vel is aliquem immeritum notaret, vel iste eidem scienter debitum stipendium denegaret.

CONCLUSIO II. Non sufficit ut Canonici modeste & assidue Choro assistant, sed & necessarium est ut psallant quantum possunt; & nisi faciant, ad restituendum obligantur.

Prob. 1^o. ex Concilio Basileensi Sess. 21. cap. 3. ubi sic: *Cum Canonici in Chorum psallendi gratia convenient, juncta & clausa labia tenere non debent; sed omnes, praesertim qui majori funguntur honore, in psalmis, hymnis, & canticis Deo alacriter modulentur.... Nemo ibidem, dum Horae in communi publice cantantur, legat vel dicat privatim Officium; sic enim obsequium quo obnoxius est, Choro subtrahit.... horum autem transgressores, illius Hora in qua circa praedicta exceßerint, vel alia majori prout transgressionis gravitas exegerit, plectantur poenā.* Atqui verba haec quae in Pragmatica Caroli VII. Sanctione Cap. 1 repetuntur, vim legis in Galliā & alibi habere de- Pragm. bent; Ergo.

Prob. 2^o. quia vera imposita est Collegio Canonicorum Officii canendi obligatio; ad hoc enim redditus percipiunt: Atqui obligatio haec ita totum corpus afficit, ut afficiat singulos, nec est cur unus potius obligetur, quam alter. Ergo sicut Parochi non praesentiam solum, sed & ministerium suum Beneficio suo impendere tenentur; sic & Canonici servitium suum Choro debent, & contra justitiam peccant, si se ab eo dispensent.

Nec dicas consuetudinem in hoc puncto, sicut in aliis pluribus, juri communi derogasse. Nam 1^o. nulla consuetudo praescribere potest contra jus naturale: Atqui jure naturali qui stipendium recipit propter aliquod munus, munus illud implere tenetur; 2^o. non usque adeo invaluit praetensa haec consuetudo, ut Canonici quotquot sunt pietate & doctrinā graves, eandem non improbaverint velut abusum: Atqui consuetudo cui pars sanior resistit, pro verā consuetudine haberi nequit. Quodd autem multi pro eā certent, non nocent; quippe *non minis* Alber *peccat qui cum multis peccat, nec minus ardebit qui* Magn.

cum multis damnabitur ; 3°. quia conſuetudinem hanc ſemper impugnauerunt Concilia , ut patet ex iis quorum verba citauimus , & aliis pluribus quæ congerit Pontas , v. *Chanoine* , caſ. 6. Ergo tenendum in praxi cum Paludano , Majore , Adriano , Cajetano , Navarro , Comitolo , Covarruuiâ , & aliis pluribus , eos qui Choro muti interſunt , diſtributiones non facere ſuas , adeòque pro ratione culpæ ad reſtituendum obligari.

Quæres 1°. an Canonici cenſeantur integrè Officium perſoluiſſe , ſi eas Officii partes quæ in organo luduntur , privatim non recitent. R. negat. unde neceſſe eſt ut vel ſubmiſſâ voce recitent id quod pulſatur in organo , vel ut idipſum altâ voce recitet aliquis Chori qui ab omnibus intelligatur.

Notat tamen S. Antoninus , 2. p. tit. 9. quòd ſi quis *Lectionem vel aliud quod in Choro legitur , non intelligat propter legentis ineptitudinem , non peccat , dummodò conetur intelligere ſaltèm verba*. Imò , ait Innocentius IV. in cap. 9. *De celebr. Miſſarum. Si aliquem verſum omittat , non peccat , nec etiam à capite Pſalmi propter hoc revertendum eſt : quia , ſi fieret , poſſet aliquibus ſcandalum generari ſinè magnâ cauſâ*. Idem dicendum de iis qui pauculo tempore pulſandis campanis , volvendis libris , aut thurificando ſunt occupati , & paucos aliquot verſus omittunt , qui non poſſunt facilè reſumi. Sed ſi propter hæc exercitia notabile quid omitterent , tenerentur repetere ; aliàs pro quantitate ejus quod omiſſum fuiſſet , venialiter aut etiam letaliter peccarent. Organista Beneficiarius , niſi privatim recitet id quod alii canunt , mortaliter peccat. Quod ſponte ampliavero , etiamſi internâ attentione aliorum verba ſubſequatur. Ratio eſt quia ſublata oratione vocali , prout tollitur in hoc caſu , tollitur & Officium eccleſiaſticum.

Quæres 2°. quid de his ſit ſentiendum qui tam præcipitanter canunt , ut alii verſum ſequentem inchoant , antequam præcedens ab aliis fuerit abſor-

utut. R. cum S. Antonino, eos mortalis peccati reos se facillè constituere: 1º. quia sæpè grave Laicis scandalum ingenerant; 2º. quia hæc recitandi ratio magnam continet irreverentiam adversus Deum, ad quem homo pulvis & cinis eo loquitur modo, quo terrenos Principes alloqui non auit.

ARTICULUS SEXTUS.

De causis ab Officii recitatione excusantibus.

Prima causa est impotentia, seu *physica*, cum quis absolutè Officium recitare nequit, putà quia caret Breviario, nec memoriter scit; seu *moralis*, cum Officium persolvi non potest, sinè magnà difficultate; putà sinè magno capitis vel corporis incommodo aut dolore. Idem est si inter infideles degens, graves ab ipsis cruciatus probabiliter metuas, si ex Horarum recitatione agnoscant te Sacerdotem esse vel Religiosum. Ad pleniorē primæ hujus causæ intelligentiam,

Quæres 1º. an qui ex gravi febre, vel morbo convalescit, teneatur statim recitare. R. neg. Potest enim prudentis Medici vel Confessarii arbitrio, Horas per aliquot dies omittere, ob periculum reincidentiae, & virium imbecillitatem. Quòd si Medicus vel in ejus defectum Superior judicet dubium esse, an Officii recitatio notabiliter nocitura sit, censent Casuistæ etiam stricti, nullam esse recitandi necessitatem, quia pia mater Ecclesia non intendit filios suos notabili periculo exponere.

Quæres 2º. an febris tertiana vel quartana, præsertim si per aliquot menses perduret, sufficiens sit Officii intermittendi ratio. R. neg. & ità fert communis sententia, quia hujusmodi febres, nisi multum defatigent, satis relinquere solent intervalli & virium, ut quis Horis suis perfungi possit. Tandiu porro infirmitas vel febris non censetur ab Officio dispensare, quandiu non impedit nè homo alijs negotia gravia pertractet.

Hic quædam notanda ; 1°. eum qui totum præ morbo Officium perolvere nequit , teneri ad eam partem quam potest : hinc damnata fuit ab Innocent. XI. hæc propositio : *Qui non potest recitare Matutinum & Laudes , potest autem reliquas Horas , ad nihil tenetur , quia major pars trahit ad se minorem* ; 2°. eum qui non potest Horas legere ipsâ accessûs die , regulariter teneri ad recitationem aliis diebus quibus febris nōn corripitur , quia tunc cessat aut suspenditur causa non recitandi ; 3°. tutius & probabilius , ac consequenter necessarium esse , ut qui prævidet futurum ut propter febrim aut aliud impedimentum , die sequenti recitare non possit , pridie recitet Matutinum & Laudes : qui enim ad munus aliquod strictè obligatur , eo fungi debet cūm potest ; 4°. eum qui non potest solus recitare , teneri socium sibi adsciscere , si commodè possit. Idque verum est , etiamsi non teneatur ad Officium nisi vi Ordinis aut Professionis. Tunc tamen non tenebitur stipendio , nisi modico quodque sibi grave non sit , socium conducere. Major est sanè Beneficarii cæcitate aut alio impedimento laborantis obligatio. Unde tenetur conducere socium quicum recitet , si sufficientes ad hoc fructus ex Beneficio percipiat. Quia qui socium non ità difficile habere potest quicum recitet , verè potens est ad recitandum. Ceterūm qui socium habere non potest , eam debet partem recitare quam memoriter tenet ; quia præceptum quod ex toto nequit , saltē ex parte impleri debet.

Ex hisce principiis colligunt aliqui , 1°. Canonicum surdum & cæcum , adhuc teneri Choro interesse , ibique mentaliter orare , aut ea quæ memoriter tenet , secum recitare : quia licet cum aliis canere nequeat ; cum aliis Choro interesse potest , & magnum ædificationis exemplum præbere : 2°. eum qui Breviario careret , nec sciret memoriter , debere id compensare oratione vocali , aut piis meditationibus : quia quisque tenetur facere id quod potest

ut Deo secundum Ecclesiæ intentionem servitium præstet.

Secunda causa est caritas, seu quælibet gravis & honesta occupatio, quæ finè notabili sui vel proximi incommodo differri vel omitti non potest; ut si quis periculosè ægrotantis confessionem ad medium noctis protrahendam excipere debeat: si quis ad concludendam pacem, & finem seditioni imponendum vocatus, per diem totam impediatur. Ratio est, quia caritati, ut quæ virtutum regina sit, ceteræ virtutes cedere debent. Idem est de eo, qui in magni Festi die, vel tempore Jubilæi, tantâ obruitur Pœnitentium multitudine, ut iis omnibus simul & Breviario satisfacere non possit. Caveant tamen Confessarii, nè qui recitandi Officii tempus non inveniunt, pulsquàm par sit temporis inveniant ut somno & refectiōi vacent.

Quæres, an Concionatores, ii præsertim qui memoriam felicem à naturâ sortiti non sunt, ab Officii recitatione immunes sint.

R. negat. nisi fortè quis paulò post concionem habere debeat in die admodum solemni, eamque finè notabili tum sui infamiâ, tum affluentis populi murmure & scandalo omittere nequeat, & ipsam ob gravia quibus obrutus est negotia, memoriæ mandare non possit, nec mandaturus sit si Officium recitet. Et is quidem casus satis est metaphysicus; cum parum illud temporis quod ad privatam Officii lectionem sufficit, vix ita concionis studio necessarium esse possit, ut alioqui concio memoriæ committi nequeat.

Tertia causa, est dispensatio: hæc à Romano Pontifice justâ de causâ concedi potest ipsis etiam Beneficiariis de quibus major est difficultas; quia non desunt casus in quibus nè ipsi quidem Fundatores ab iis exigerent Officii recitationem, ut si, quod rarissimum est, Beneficiarius in gratiam fidei debeat aliquid magnum aggredi, quod cum recitatione Horarum non cohæreat: aut si oculorum

debilitas, dolor capitis, vertigines, recitationis cessationem postulent; item, si Clericus evaserit conscientiae tam scrupulosae, ut nisi ab Officio cesset, amentiae periculum incurrat, & tamen ad vicium suo opus habeat Beneficio. Extra hos aut similes justae necessitatis casus non prodesset Breviarii dispensatio etiam à Romano Pontifice concessa.

Episcopi verò ab Officii recitatione dispensare non possunt; quia inferior in lege superioris non dispensat, nisi de ejusdem consensu; porro Ecclesia, Romanusve Pontifex, nullibi leguntur hujusce dispensationis facultatem Episcopis concessisse. Possunt tamen iidem junioribus Beneficiariis permittere, ut studiorum causâ parvum B. Virginis Officium loco majoris Breviarii recitent; prout contra Pontas docet Autor Collat. Andeg. ob communem Episcoporum Galliae praxim, quos nemo nisi imprudens temeritatis transgressionisve insimulaverit. Sed duo addit idem Scriptor; 1°. commutationem hanc non concedi ordinariè, nisi iis qui Beneficia habent redditus tam modici, ut non adaequet summam ad titulum Ecclesiasticum dioecesanâ lege requisitam. (Si non idem titulus cunctis constitutus sit, in computando Beneficiis redditu habetur ratio minoris taxæ.) 2°. eandem commutationem non concedi iis qui jam annorum 15. ætatem attigerint, idque si interim studiis vacent, & hæc est Curiae Romanæ praxis; quamquam dispensatio concessa juniori Beneficiario, qui valetudine satis infirma uteretur, eidem etiam si annos 15. excederet, continuari posse videretur.

Tom. 2.
de Con-
tract. p.
174.

ARTICULUS SEPTIMUS.

Ad quid teneantur qui Officium omiserunt.

Dico 1°. Qui hodie Officium etiam culpabiliter omisit non tenetur idem cras legere. Ratio est, quia Officii hujus obligatio, huic diei est affi-

1; Ergo transactâ hâc die nulla est obligatio recitandi, superest tamen magna peccati hujus per poenitentiam reparandi obligatio. Monet autem S. Thomas, quodl. 3. q. 13. *non esse à Confessario injungendum ei qui omisit dicere divinum Officium, quod Horas isdem repetat*, quia eæ sæpius tempori non conruerent, *sed aliquid ad laudem divinam pertinens, ut ut dicat septem Psalmos, vel unum psalterium, et aliquid amplius secundum qualitatem delicti.*

Dico 2°. *qui Horas canonicas uno vel pluribus diebus intermiserit, omnes Beneficii seu Beneficiorum fructus, qui illi vel illis diebus responderent, quotidie dividerentur; qui verò Matutinum, tantum midiam; qui ceteras omnes Horas, aliam dimidiam; et harum singulas, sextam partem fructuum ejusdem ei amittere debet.* Ità Pius V. Constitutione *Exoximo*. Quæ ut melius intelligantur,

Quæres 1°. an qui Officium omisit, ratus inculpabiliter seipsum recitasse, teneatur ad restitutionem pro ratâ partis quam omisit. R. negat. 1°. quia eritò præsumitur Fundatores non intendisse eos ad restitutionem obligare qui aliquam Officii partem inculpate omitterent, cum poena quæcumque sit culpam præsupponat; 2°. quia Pius V. eos hunc ad restituendum teneri decernit, qui *legitimo sponte impedimento* Officium omittunt: porro obli-
o naturalis, quæ ignorantie invincibili comparatur, legitimum est & non culpabile impedimentum; ut legitimum est impedimentum illius cui fures reviarium arripuere, & qui aliud invenire nequit. *quod si oblitio culpabilis foret, putâ quia prævi-
ri debuerat, ut quæ jam non semel contigisset,
nc omissio recitandi esset veri nominis peccatum,
leoque restituendi obligationem induceret.*

Quæres 2°. an qui hodie omisit Officium, faciat actus suos si cras utriusque diei officium recitet. R. negat. Ratio est, quia talis reverâ non satisfacit, im Officii sicut & jejunii onus diei affixum sit.

Nec dicas Capellanum qui feriâ tertiâ Missam in

aliquo Sacello celebrare debet, esse à restituendò immunitatem, si eam die sequenti celebret. Nam 1°. id falsum erit, si legitimà de causâ stipulatus sit Fundator ut Missa tali prorsùs die celebretur. Sic qui stipendium recepit, ut pro obtinendâ moribundi sanitate Missam celebret, tenetur ad restituendum si eam differat donec alter è vivis excesserit; 2°. si Capellanus in casu proposito à restitutione eximatur, utique quia censetur Fundator Missam huic præcisè diei non necessariò alligare voluisse: Atqui officium de hoc Sancto, vel de hâc feriâ, huic diei annexum est ex communi sententiâ; Ergo.

Quæres 3°. an Beneficiarius ad restituendum teneatur ante Judicis sententiam. R. affirm. quia obligatio restituendi in iis qui pacto suo defunt Officium non recitando, juris est naturalis; ac proinde ex naturâ rei, & independenter ab hominibus adimplenda. Hinc merito proscripta fuit ab Alexandro VII. propositio ista, *Restitutio à Pio V. imposita Beneficiariis recitantibus, non debetur in conscientia ante sententiam declaratoriam Judicis, ed quod sit pana.* Et verò quot Beneficarii nunquam restituerent?

Hic obiter repeto quod jam dixi, & plurimos teneere debet, parem esse conditionem illius qui non recitat, & qui non eo recitat modo quo recitandum est, v. g. sinè attentione actuali vel virtuali, &c.

Quæres 4°. an is etiam Beneficiarius qui primis sex mensibus non recitat, teneatur ad restituendum. Ratio dubitandi desumitur ex citatâ Pii V. Bullâ, quæ restitutionem iis solùm imponit, qui *post sex menses ab obtento Beneficio Officium non recusant.*

R. tamen affirm. 1°. quia Beneficiarius recitationem debitam omittens peccat contra justitiam commutativam; cùm Stipendiarius illud ex justitiâ facere teneatur, pro quo stipendium accipit: porro qui justitiam commutativam lædit, eo ipso tenetur ad restituendum; 2°. quia Bulla Pii V. non excusat positivè à restituendo Beneficarium de quo agitur, sed negativè tantùm quatenus nihil contra ipsum

decernit ; Ergo relinquit res in eo statu in quo antea erant ; Ergo non minus post eam Bullam quam ante , restitutioni subjacet , qui Officio deest.

Quæres 5°. an Beneficiarius qui omisit Officium , sed alia Beneficii sui munera implevit , Parochus , v. g. qui Sacramenta ministravit , ægros invisit , temporalium Beneficii bonorum curam egit , ad eandem obligetur restitutionem , ac si nihil horum effecisset.

R. neg. quia qui partem laboris quem debet , præstitit , partem stipendii retinere potest , nisi ea privetur per legem quæ sit in vigore : porro Bulla Pii V. quæ Beneficium Horas omittentem toto Beneficii redditu privare videtur , cum tanto rigore recepta non fuit , ut docent saniores Theologi. Quotam verò pro obsequiis suis partem sibi retinere possit Beneficiarius , ex eorumdem obsequiorum naturâ & quantitate judicari debet.

Quæres 6°. unde & cui facienda sit prædicta restitutio.

R. ad 1. eos qui Beneficii redditus consumpserunt , ex bonis patrimonialibus , si quæ habeant , restituere debere ; quia quidquid percipiunt detractâ legitimâ sustentatione , stricto jure pauperibus debitum est ; Ergo si restituerent ex fructibus Beneficii , restituerent ex eo quod jam debent , quæ restitutio non valet. Quod si nullos habeant redditus nisi Ecclesiasticos , impensis etiam legitimis parcere tenentur , ut obligationi huic , quantum poterunt , faciant satis. Si verò modici sint eorum redditus , à restituendi onere immunes erunt , satisque erit si culpam admissam congruâ poenitentia reparent , v. g. plus orando pro Fundatoribus , Missas ad quas non tenentur , celebrando pro iisdem , &c.

R. ad 2. restitutionem pauperibus locorum in quibus sita sunt Beneficia , faciendam esse , vel eorundem Ecclesiis , si reparationibus indigeant , &c.

Duo hic addenda : 1°. damnatam fuisse ab Alexandro VII. hanc Casuistarum propositionem ,

Restitutio fructuum ob omissionem Horarum suppleri potest per quascumque elemosinas, quas antea Beneficiarius de fructibus sui Beneficii fecerit; 2º. id quod dictum est de restitutione pauperibus facienda non habere locum in Canonicis, qui distributiones sibi indebitas receperunt: ii enim tenentur ad restituendum aliis Canonicis, qui bene & ut par est Officio interfuerint. Hi verò si illis remiserint jus suum, remissio illa, (nisi, quod rarum est, concedatur Canonico absenti tanquam pauperi) non eximit à restitutione denuò faciendâ, Canonicis qui praesentes fuerint, nisi eam ipsi pauperibus fieri consentiant. Ratio severitatis hujus fuit necessitas vitandæ collusionis: facillè enim qui interfuit Officio multatam remitteret ei qui absuit, ut is vicissim sibi remitteret, cum voluerit abesse.

*Nat.
Alex.*

C A P U T Q U A R T U M.

De Juramento.

*U*nusque Capituli septem erunt Articuli. In primo Juramenti essentiam & divisiones expendemus. In secundo, videbimus an juramento illicitum sit. Tertius, juramenti condiciones, & peccata quæ ex earum defectu contingunt, expendet. Quartus dicet de juramento cum amphibologiâ & restrictione mentali. Quintus juramenti obligationem indagabit. Sextus erit de interpretatione juramenti. Septimus de causis quæ ejus obligationem impediunt aut tollunt.

A R T I C U L U S P R I M U S.

De essentiâ & divisione juramenti.

*J*uramentum, quod & Sacramentum dicitur, desiniri potest, *Invocatio Dei in testem eorum quæ asseruntur aut promittuntur,*

1^o. *invocatio Dei*, id est, actio quâ Deus ritas vocatur, quantum in eo est qui jurat, omni exceptione major, rogaturque ut in eo testimonio veritatem latentem aperiat; em hîc & nunc, hoc enim esset tentare sed quando ei visum fuerit, & saltêm in ii, *cum illuminabit abscondita tenebrarum*, h. 4.

2^o. *invocatio in testem*; unde eæ voces; *Deo loquor, Deus scit ita esse ut dico, &c.* juramenta, si enuntiative tantum profœvia significant duntaxat, veritatem rei quam, Deo cognitam esse: si verò invocativè, ut sæpiùs contingit, veri sunt nominis juramenta, quia tunc adducitur Deus in testem. Hinc illi ad Galat. 1. *Ecce coram Deo quia non pro juramento haberi solet.*

3^o. *in testem eorum qua afferuntur, &c.* amenti finis est ut confirmentur ea quæ iuratur, vel promittuntur.

Es an ad juramentum requiratur intentio id est, non solum proferendi verba quibus testem adducitur, sed ea proferendi ex Deum invocandi in testem.

irmat. 1^o. quia non magis juramentum, sine intentione verum est juramentum, quàm inè vovendi intentione: Atqui sinè vovendi votum non subsistit, etsi exterius exprimitur. Ergo 2^o. quia juramentum debet esse actus iustus, non solum quatenus est quædam locutio iusta, sed etiam quatenus est juramentum: Juramentum non potest esse actus humanus in iuramenti sinè intentione jurandi; 3^o. quia iuramenti sententiâ prolatio ejusdem verbi, aliud juramentum est, aliquando non, ut patet si aliquid afferunt per suam fidem; Ergo juramentum ab intentione pendet.

His colliges quasdam esse loquendi formulas; Juramentum disertè continet, quasdam quæ

dicantur.

3°. Istæ Juramentum esse non censer
certissimè, sinè dubio, verè, seu in verita-
ritate meâ; secus si dicatur, *in verita-*
Dei. Hic tamen consulenda est loqu
quæ plerumque est jurandi; & optim
iis loquendi modis abstinere: tum q
sunt, tum quia exponunt scrupulo;
culæ quibus familiaria sunt hæc ve
facti juramenti accusare.

Negant multi hæc verba, *in fide*, p
juramentum esse; quia eæ voces, si
citer proferantur, de fide tantum hu
solent: & verò nullus putat id sibi
promissum fuisse, quod quis promiss
Res adhuc clarior est, cum aliquid ad
hæc ad humanum determinetur, ut f
viri probi; *in fide regiâ*, vel *viri*
verò etiam interiùs dicat, *In fide Dei*
vel *christianâ*, aderit juramentum secu
quia christiana fides est res valdè sacra
ratio per rem sacram eo infuso est in

CAP. IV. *De Juramento.* 503

n homine christiano. Eo sensu dicit Clericus Clerici, & Religiosus in fide Religiosi, notetur fides divina, sed ut commendetur ex circumstantiâ personæ. Hæc tamen, more vera sunt, consulenda semper est loquentis; & multò satius est hos loquendi vitare, qui dubium relinquunt, scandalum & in foro exteriori pro juramenti haberi

dæ eæ voces quibus nimium utuntur & nobiles, *Caput aut venter Dei, Deum* nens sunt blasphemix quàm juramenta.

ntum dividitur 1°. ex parte materiæ in n & promissorium. Primum illud est quo Dei attestatione asserimus aliquid esse. Secundum verò illud est quo confirmamus pollicemur, unde juramentum hoc necessarium respicit. Sub promissorio continetur torium quo pœnam minamur, & alteri inpromittimus.

amentum ex parte modi dividitur in explicito Deus disertè invocatur in testem, ut *um*; & implicitum, cùm quis jurat per. Quod fit 1°. cùm considerantur prout in iter elucet, vel apprehenditur numen di- 2°. cùm considerantur ut aliquod nostri quod sub hoc respectu Deo obligari veliunc est juramentum execratorium, ut dum oseph, Genes. 42. *per salutem Pharaonis*: amenti is est sensus: Conserve Deus m, si verum; non conserve, si falsum. cùm falsò existimatur inesse creaturis di- & tunc non tam est juramentum, quàm ia, aut quædam idololatriæ species.

amentum dividitur in simplex & solemne. illud est quod fit per simplicem Dei invocaverbis, signifve æquivalentibus expressam; verò, quod fit peculiari ritu aut ceremoniâ 1 *legem aut consuetudinem verbis additâ.*

Tale est juramentum quod fit tactis Evangeliiis, Aræ, Cruce, vel etiam coram Notario, testibus, &c.

4°. Juramentum aliud est judiciale quod præstatur in judicio, seu coram Judice legitimè interrogante; aliud extrajudiciale quod fit extra judicium.

Juramentum judiciale vel est voluntarium, quod ex partium conventionione præstatur; vel necessarium, quod à lege vel à Judice præcipitur ad finiendam litem, ad purgationem criminis, ad probandum te satisfecisse debito quod exigitur. Hoc juramentum deferri solet reo (*au défendeur*,) nisi res agatur apud Mercatorum Consules, ii enim solent juramentum deferre actori (*au demandeur*.)

Rursus juramentum judiciale vel præstatur initio litis, & tunc vocatur juramentum *calumniæ*, quoniam nempe protestantur ii qui inter se litigant, se litem non suscipere, nisi quia existimant justitiam è partibus suis stare; & hoc juramenti genus jampridem in Galliis explosum est: vel præstatur in litis progressu vocaturque *decisorium*; & tanti est ponderis, ut transactionis vim habeat, unde judicium quod consequenter latum est, sub nullo etiam perjurii prætextu rescindi potest.

5°. Juramentum aliud est verbale, quod verbis exprimitur; aliud reale quod fit adhibitis signis vice verborum; aliud mixtum, in quo verbis adjungitur actio corporalis, ut si verbis accedat Aræ, vel Evangeliorum tactus; quæ solemnitas adhibetur, ut quis majori cum deliberatione & reverentiâ juret.

6°. Juramentum dividitur in contestatorium, & execratorium. Contestatorium illud est in quo Deus simpliciter vocatur in testem, sinè suū vel alterius obligatione ad pœnam, ut *Testis est mihi Deus*. Execratorium, illud est quo Deus vocatur non in testem duntaxat, sed & in punitionem nostri, vel alterius ad nos pertinentis, si verum non loquimur: & hoc juramenti genus vel fit explicitè, ut si quis dicat, *Si mentior, moriar in loco*; vel implicitè, ut cum quis jurat per vitam suam, aut alterius sibi chari. Hujus juramenti

ramenti exemplum habes, I. Reg. 14. *Hac facit mihi Deus & hæc addat.* II. ad Corinth. 1. *Testem voco Deum in animam meam.*

9°. Dividitur juramentum in absolutum & conditionale, sincerum & dolosum, apertum & ambiguum; quæ per se intelliguntur.

Quæritur an juramenta præcedentibus divisionibus assignata, à se invicem specificè differant.

R. neg. quæ enim conveniunt in eâdem ratione formali, specificè conveniunt: Atqui prædicta juramenta conveniunt in eâdem ratione formali, cum his omnibus Deus sub eâdem ratione invocetur, imò ut prima veritas. Quòd autem in juramento creatorio Deus invocetur ut vindex, itè quòd promissorio invocetur ut fidejussor, materiale ad rationem juramenti; sicut ad rationem voti materiale est quòd Deo promittatur paupertas vel continentia.

ARTICULUS SECUNDUS.

De Juramenti usu.

Juramenti usum licitum esse negavit post alios plures Wiclefus, cujus error 43. in Concilio constantiensi proscriptus is erat, *non esse licitum rare ad firmandos humanos contractus.* Idem sententia exortu seculo xv. Anabaptistæ: contra quos nnes sit

CONCLUSIO. Juramento uti licet, si adsint requisitæ conditiones. Est de fide.

Prob. 1°. Quod Deus ipse fecit, cujus faciendi modum præscripsit; quod viri sancti tum in antiquo, tum in novo testamento fecisse leguntur; quod etiam Traditio & Ecclesia licitum esse docent, illud pro malo & illicito haberi non potest, sed è contra pium & sanctum reputari debet: Atqui tale est juramentum. Prob. minor per partes.

1°. quidem *juravit Dominus*, uti docet Rex Pro-

Isaac & Jacob, Genes. 21. 26. & 32. phetis, quibus familiaris fuit hæc formula minus; sed etiam tempore legis evangelii major est difficultas. Sic S. Paulus Rom. *est mihi Deus.* II. Corint. 1. *Testem Deum animam meam.* Merito igitur S. Augustinus 180. *Invenimus, inquit, jurasse Sanctos sum Dominum in quo non est peccatum.. est peccatum jurare, sed magis pejerare.*

4°. Denique licitum esse juramenti Ecclesia, quæ sæpè juramenta exigit vel ut constat ex titulis *De jurejur.* & de te ejurandam hæresim, ut patet ex Concilio & Constantiensi, ex Bullâ Martini mulario Alexandri VII. &c.

* * Prob. 2°. quia principium, finis, juramenti, bona sunt, si debitæ occurrunt. Nam juramento utimur, 1°. ob divinâ infallibilitate existimationem: principium liquet optimum esse; 2°. ut suis finem faciamus, prout dicitur Hebræum etiam finis bonus est; 3°. demùm, ut eamus quæ cognosci aut confirmari expedit tamentum nullo ex capite redargui potest

quis : *Non perjurabis , reddes autem Domino juramenta tua. Ego autem dico vobis , non jurare omni- , &c.* Idem expressissimè docet S. Jacobus c. 5. *ne omnia , inquit , nolite jurare , neque per cælum , neque per terram , neque aliud quodcumque juramen-* 1. *Sit autem sermo vester , est , est ; non , non , ut sub judicio decidatis :* Atqui hæc verba omne prorsus & quodcumque juramentum prohibent.

R. ad 1. neg. min. & dico Christum non prohibuisse juramentum simpliciter , sed facilitatem , adde- & temeritatem juramenti. Salvator enim duos arisæorum errores arguit. Primus erat juramen- tum per creaturas , non esse juramentum , cujus sculo quis obstringeretur ; *Væ vobis* , ait Christus Matth. 23. *duces cæci , qui dicitis , Quicumque jurerit per Templum , nihil est.* Secundus erat , verba *Non perjurabis , reddes autem Domino juramenta tua* ; ab iis solum violari , qui falsum jurarent : de pessima leviter & sine causâ jurandi consue- do passim inoleverat apud Judæos. Utrumque errorem refellit Christus , ostendendo & verè jurari & creaturas ; & non esse ullâ ratione , aut ullo ramenti genere *leviter jurandum*. Christum verò summe errorum confutationem sibi proposuisse , patet ex ipso sermonis ejus initio , *Nisi abundaverit vestra plus quàm Scribarum & Phariseorum ,* 2. Porro potuit Christus hæc opiniones confu- re , absque eo quodd omne juramenti genus proberet : satis enim fuit ei , si juramenta quæ *leviter* & sine causâ fiunt , prohiberet.

* Inst. 1º. Christus illud vetat juramentum , * quod permissum erat antiquis : Atqui solum jura- mentum ex causâ & necessitate permissum erat antiquis ; Ergo hoc ipsum prohibet Christus.

R. diff. maj. Vetat Christus illud juramentum quod antiquis permissum erat , secundum Traditiones legisarificas , C. quod permissum erat in rei veritate , . Christus itaque non intendit eo loci revocare necessariam Judæis jurandi licentiam , quæ in ipso

naturali jure fundatur, & ad latrariam pertinet, sed vel aliquas tollere imperfectiones quæ in ipsis *ad duritiam cordis* hætenus toleratæ fuerant, non secus ac libellus repudiî; vel pravas circa quædam præcepta expositiones Pharisæorum abigere. Sic ex eo quodd dictum esset, *Non occides, non mæchaberis*, colligebant Pharisæi, eum non peccare qui vel simpliciter irasceret, vel à crimine exteriori abstineret: *Ego autem dico vobis*, ait Christus, *quia omnis qui irascitur fratri suo, reus erit judicio*; atque hinc nova nobis exoritur probatio in hunc modum: Non magis hæc verba, *Ego autem dico vobis, non jurare omnino*, omne prorsus juramentum prohibent, quam ista, *Ego autem dico vobis, quia omnis qui irascitur... reus erit judicio*, omnem prorsus iram prohibeant: Atqui posteriora hæc verba, tametsi quoad litteram generalia, non omnem prorsus iram prohibent; *Psal. 4.* sunt enim qui irascuntur & non peccant; Ergo nec ex citatis Christi verbis inferri potest omne prorsus juramentum quocumque in casu prohibitum fuisse.

Hæc solutio sufficit ad textum S. Jacobi. Addit tamen S. Thomas non hic prohiberi juramentum *2. 2. q. 575. a. 6.* simpliciter, sed juramentum per creaturas, tamquam per numina. *Judæi* enim, ait S. Hieronymus, *per Angelos & cetera jurantes, creaturas venerabantur Dei honore.*

† † Inst. 2°. Juxta Christum quidquid dicitur *ultra est, est; non, non, à malo est*: Atqui quod à malo est, in nullo casu licitum esse potest; Ergo.

R. neg. min. Juramentum enim non dicitur esse malum, sed *à malo*, quia supponit infirmitatem, tùm ex parte illius cui juratur, tùm ex parte illius qui jurat: neque enim opus esset juramento, si homines hinc quidem satis creduli, illinc satis fideles essent. Porro quod à malo est, sensu mox exposito, licitum, imò & quadantenus necessarium esse potest in hoc infirmitatis statu. Solutio est Augustini Lib. 1. de Serm. Domini in monte, cap. 17.

* Obj. 2°. Multi Patres docuerunt juramentum in

se malum esse. Ità inter alios S. Hieronymus in cap. 5. Math. & refertur can. 8. XXII. q. 1. *Judæis*, ait, *quasi parvulis fuerat lege concessum ut jurarent... non quòd rectè hoc facerent, sed quòd melius esset Deo id exhibere quàm dæmonibus.* Tertullianus Lib. de idololatriâ cap. 11. *Taceo de perjurio*, inquit, *quando nec jurare quidem licet*; & alii apud Suarem cap. 2. n. 2.

Respondent aliqui apud Suarem, nonnullos Patres hoc in puncto materialiter errasse, ut aliis in capitibus & aliquando majoris momenti erraverunt S. Papias, S. Cyprianus, &c. Verùm hujusmodi solutiones admitti non debent, nisi sint necessariae. Itaque

R. cum aliis, existimasse Hieronymum juramentum etiam frequens & sinè magnâ necessitate, aliquando Judæis fuisse permissum, ut minùs malum, nè nempe per idola jurarent: quo posito citatus locus nihil habet difficultatis; permissio enim non cadebat in juramentum purè & simpliciter sumptum, sed in ejus modum, frequentiam scilicet & crebriorem usum; hunc autem jurandi modum non recipit Lex Evangelica, ut ibidem docet S. Hieron.

Quod ad Tertullianum attinet, is loquendo moraliter, illicitum dixit, quod rarum esse debet, multumque exigit circumspectionis.

Obj. 3°. Si juramentum sit actus religionis, melius quis faciet quantò plùs jurabit; ut melius facit qui sapiùs orat: Atqui falsum consequens.

R. 1°. neg. maj. Quia juramentum bonum non est, nisi comites habeat veritatem, justitiam & judicium; quæ difficilè admodum occurrerent in juramento frequentiori.

R. 2°. neg. min. Reipsâ enim melius facit qui jurat, quàm qui abstinet à jurando; unde peccaret qui nollet jurare, cùm juramentum exigit legitima auctoritas. Neque tamen sæpe jurandum est, quia una è conditionibus ad juramentum legitimum requisitis, est ut nunquam juretur nisi cùm vera adest jurandi necessitas.

Quod additur melius facere eum qui ſæpiùs orat;
 1^o. verum non eſt, niſi oratio fiat in debitis circumſtantiis; malè enim faceret, qui diutiùs vacando orationi penè omnem rei domeſticæ curam omitteret: 2^o. idèd melius eſt orare, quàm non orare, quia non orare non eſt actus virtutis: non jurare autem actus eſt virtutis, ſimplicitatis nimirum quam ſæpè commendat Scriptura. Porro inter varias quæ ſecum pugnare videntur virtutes, eæ aliis præferri debent, quæ minùs habent periculi: ſic matrimonio licèt bono anteferri debet virginitas, ut quæ hominem minus dividat, eique majorem uni Deo placendi libertatem largiatur.

† † ARTICULUS TERTIUS.

De conditionibus ad. licètè jurandum requiſitis, ubi de peccatis in juramento contingentibus.

UT undique licitum ſit juramentum, variæ requiri ſolent conditiones: 1^o. ex parte illius qui jurat; 2^o. ex parte illius per quem juratur; 3^o. ex parte tùm modi, tùm materiæ; 4^o. & ex parte eorum à quibus exigitur juramentum. De hoc ultimo agemus §. 2. de ceteris §. 1.

§. I.

Ad licètè jurandum, ſufficit ex parte jurantis, ſi ſolùm jus naturale ſpectes, ut is & rationis-ufum habeat, & juramenti gravitatem non ignoret: utrùm verò hæc ſufficiant in judicio, eorum eſt expendere qui juramenta exigunt. Certè non una eſt aut ſemper fuit eà de re jurisprudentia.

Quod ſpectat ad eum per quem juratur, neceſſe eſt, ut is ſit verus Deus, quia jusjurandum eſt actus latriæ; actum verò latriæ cuiquam impendere niſi Deus ſit, letale eſt peccatum.

Sed hinc naſcitur difficultas; an ſcilicet & quo modo liceat juramentum ab eo petere qui per falſos Deos juraturus eſt?

R. 1°. Nunquam licet petere determinatè ab aliquo ut per falsos Deos juret : tum quia qui hoc facit, consulit ac petit actum malum, & sic est ejus causa, quod nunquam licet : tum quia non licet ab aliquo petere quod is licitè præstare nequit ; nulli autem per falsos Deos jurare licitum est.

R. 2°. licitè peti posse juramentum ab eo quem constat per falsos Deos juraturum ; modò intercedat necessitas, vel gravis utilitas ; & non petatur determinatè ut per idola juret, ut statim dictum est.

Prob. quia tam licet petere juramentum ab aliquo, quamvis prævideatur ipsum jurando peccaturum esse, quàm liceat mutuum ab usurario petere, quamvis constet eum non daturum esse mutuo nisi sub usurâ, idèdque cum peccato : Atqui posterius licet ; Ergo & prius. Ratio ulterior est, quia in utroque casu petitur ab altero res in se licita, & quæ sine peccato præstari potest : quòd autem res ea male fiat, vitium est non petentis, sed agentis. Certè nè idololatra quidem unius Dei existentiam invincibiliter ignorat ; atque etiam si eam ignorasset, desineret ignorare cum testis est juramenti per unum verum Deum à Christiano emissi.

Jam dicendum de conditionibus quæ necessariae sunt ut juramentum ex parte modi & materiae licitum sit ; ex his porrò aliæ præcipiuntur jure ecclesiastico, quas omitemus quia obsoleverunt ; aliæ jure divino & naturali, & eæ tres recensentur à Jeremiâ c. 4. ubi sic : *Jurabis : Vivit Dominus, in veritate, & in judicio, & in justitiâ.* Enimverò si eæ conditiones desint, jam assumitur nomen Dei in vanum, dum ejus invocatione confirmatur id vel quod non est, vel tali confirmatione non indiget.

Ad *veritatem* juramenti requiritur, ut jurans credat certò & prudenter, non autem ex levibus conjecturis illud verum esse quod jurat : unde perjurus non est qui falsum jurat bonâ fide, & postquam inquirendæ veritati diligenter incubuit. Contrâ verò perjurus erit, 1°. qui quod reipsâ verum est jurat,

¶ 121 *Trañatus, de Religione. PARS II.*

si id falsum esse ex errore crediderit, aut si verum credat, sed ex levioribus conjecturis; 2º. qui dubius de rei veritate, rem jurat ut certam; quia ultra periculum perjurii cui se exponit, falsò jurat in actu exercito, cum juret se certò scire id de quo dubitat, aut quod non nisi probabiliter cognoscit; 3º. qui, præsertim in judicio interrogatus jurat se id non fecisse, quod per alium fecit; quia quis dicitur fecisse quod per alium fecit; 4º. qui jurat sinè certitudine requisitâ, ut si jures aliquid esse, quod non videris fieri, cum tamen ejus qui viderit juramentum requiratur.

15. ff.
injur.

Ut juramentum fiat cum *judicio*, oportet ut non nisi ex necessitate, christianâ prudentiâ, & pro re gravi juretur: ut autem fiat cum *justitiâ*, debet esse de re licitâ & honestâ. Juramentum cui deest veritas, est & vocatur strictè perjurium: juramenta verò quibus deest judicium & justitia, non nisi latiori sensu ut plurimum, perjuria dici possunt.

Certum est juramentum omne cui deest aliqua recensitis conditionibus esse peccatum; quia in eo saltem irreverenter assumitur nomen Dei. Sed quaeritur, an peccatum illud semper sit mortale: sit

CONCLUSIO I. juramentum solo judicii defectu vitiosum, non est nisi veniale peccatum, modò absit contemptus, scandalumve & periculum jurandi falsum. Ità omnes.

Prob. Quod levem duntaxat irreverentiam contra Deum continet, non est peccatum letale: Atqui tale est juramentum cui non deest nisi judicium. Hoc enim juramentum id solùm habet vitii, quòd in eo divina autoritas interponatur ad confirmandam rem parvi vel nullius momenti, non verò ad confirmandam falsitatem: Atqui irreverentia hæc non videtur esse omninò gravis; Ergo.

Nec nocet id Exodi 20. *Non habebit infontem Dominus eum qui assumpserit nomen Domini Dei sui frustra*: 1º. quia *frustra*, & *in vanum*, idem est hic ac mendaciter, ex communi Interpretum sensu; 2º. quia Dominus non habet infontem eum qui

etiam venialiter delinquit ; & nemo est qui nesciat peccatum etiam veniale gravissimis in hac vitâ , & æternis in alterâ pœnis aliquando puniri.

Dixi , *modò absit contemptus* ; quia ratione contemptûs , solent peccata fieri mortalia. Idque adhuc evidentius est in præsentî , ubi contemptus in ipsum Deum per quem juratur , directè cadit ; contemptus enim Dei est gravissima illius injuria.

Dixi 2°. & *scandalum* ; gravis enim peccati fontes sunt , qui quod est in Religione sacratissimum , ut Christi mortem & sanguinem , sive per iram , sive in joco pronuntiant. Itèm , verba quæ in Laïcis non multùm arguuntur , in Religiosis & Sacerdotibus scandalum parere solent : de quo vide cap. 1. de *juram. calumn.*

Dixi 3°. *Si absit periculum jurandi falsum.* Quia periculum graviter peccandi , jam grave est peccatum.

Hinc colliges quid de iis sentiendum sit qui ex pravâ consuetudine jurant. Nam 1°. si mentiri non consueverint , sed juramenta confirmandæ veritati applicent sinè necessitate , sunt in statu venialis peccati , secluso ut diximus contemptu , qui multò facilius quàm credunt multi , irrepit in iis quæ fiunt ex habitu ; 2°. qui , ut sæpius evenit , promiscuè & indifferenter verum jurat , & falsum , is si advertentia sufficiens adsit , sinè mortali non jurat. Tales & ii judicari debent quæ mentiuntur frequenter , & quibus , ut cum Salviano loquar , nomen Dei non videtur *sacramentum esse , sed sermo*. Tales , & ii utcumque sunt , qui ità ex animo aliquid promittunt , ut si plusculum attenderent , faciliè perciperent se non servaturos esse promissum : sic mercator ferè statim jurat se mercem pretio viliori traditurum non esse , qui paulò pòst judicat è re suâ esse ut tradat.

Dixi , *si adsit advertentia sufficiens*. Nam 1°. inadvertentia invincibilis , qualis censetur in eo qui jurandi consuetudinem retractavit , & de eâ feridò dolet , ab omni peccato excusatur ; 2°. inadvertentia

§14. *Traſſatus de Religione. PARS II.*

leviter culpabilis, excuſat à gravi peccato, non à veniali. At inadvertentia verè voluntaria, qualis eſt in iis qui non retractant jurandi conſuetudinem, ex quâ advertere poſſunt ſe multa miſcere perſuria, nullatenus à mortali excuſat : ac proinde iis qui illà detinentur, negari debet abſolutio, niſi pravam conſuetudinem pro virili minuere ſatagant.

CONCLUSIO II. Juramentum cui deeſt juſtitia, ſeu quod fit de re malâ & illicitâ, ſæpiſſimè eſt peccatum mortale.

Antequam probetur Concluſio, notand. juramentum de re malâ, vel eſſe aſſertorium, ut ſi jures Titium mentitum eſſe; vel promiſſorium, ut ſi jures te mentiturum eſſe. Utrumque vel eſt de re malâ venialiter, vel de re mortaliter malâ. Promiſſorium autem vel fit cum animo rem malam implendi, vel ſinè eodem animo. Ut Concluſio per partes probetur.

Dico 1°. Qui ſinè intentione faciendi jurat ſe facturum eſſe, rem etiam venialiter illicitam, mortaliter peccat.

Prob. quia is ſtriçtè perjurus eſt, utpotè qui Deum vocet in teſtem falſi : atqui ſtriçtum perjurium eſt peccatum mortale, ut infrà dicam, Ergo.

Dico 2°. Qui jurat ſe rem mortaliter malam eſſe facturum, ſive cum animo, ſive ſinè animo ejusdem implendæ, mortaliter peccat.

Prob. 1. pars, quia qui adducit Deum in teſtem voluntatis efficaciſ quam habet mortaliter peccandi, ſe habet ſicut ſervus cui non ſatis eſt transgredi grave domini ſui mandatum, niſi inſuper eum vocet in teſtem transgreſſionis ſuæ : Atqui hæc agendi ratio, quæ rebellionì addit contumeliã, à gravi noxâ excuſari nequit; Ergo.

Prob. 2. pars, quia qui jurat ſinè animo id exequendi, quod jurat, ſtriçtè perjurus eſt, Deumque omnimodè aſſumit in teſtem falſi; Ergo ex hoc capite graviter delinquit.

Dico 3°. Probabile eſt eum qui jurat ſe peccat

tum veniale facturum, nonnisi venialiter peccare, si animum habeat promissum implendi; alioqui enim esset strictè perjurus & mortaliter peccaret. Ità S. Antonin. 2. p. tit. 10. cap. 4. & alii multi contra multò pauciores.

Prob. quia tale juramentum nec infert gravem divinæ veritati injuriam, cùm supponatur factum ex intentione ejus implendi, nec divinæ bonitati graviter adversatur; cùm qui sic jurat, solum velit interposità Dei autoritate testari se veram habere intentionem id faciendi quod jurat; quam quidem intentionem exequi potest sine peccato mortali; cùm è contra qui juravit se mortaliter peccaturum, non possit id sine letali culpà exequi, adeoque sit strictè & necessariò perjurus.

Dices: Qui jurat de re venialiter illicità, tenetur habere vi juramenti propositum peccandi venialiter; alioqui jurando contra veritatem mortaliter peccaret: Atqui gravis est irreverentia in eo quòd divini nominis assumptio hominem cogat ad habendum peccandi propositum; Ergo.

R. dist. Qui jurat, tenetur habere, id est reipsà habet tale propositum, illudque vult per juramentum exhibere, C. tenetur habere consequenter ad juramentum, N. Porro cùm inordinatio talis propositi sit solum venialis, exhibitio ejus per juramentum, venialem malitiam superare non videtur. Quòd si quis vellet se in tali proposito per juramentum confirmare, ut ii solent qui execratoriè jurant, tunc utique videretur mortalem culpam admisisse.

Duo hic notanda; 1º. etsi juramentum de re venialiter malà non pertingat ad malitiam peccati mortalis, certum est tamen illud intra latitudinem peccati venialis, grave peccatum esse: longè enim pejus est jurare de re malà, quàm de honestà vel indifferenti sine necessitate; quod tamen non fit sine peccato veniali; 2º. juramentum hoc multis in casibus à mortali excusari non potest, quia proferri solet ex impotenti iræ impetu; porro homo iratus

facile judicat leve esse quod minatur, cum reverſi grave ſit : deinde ſæpe advertere poſſet ſe poſt ſe- datam iram non eſſe illaturum malum quod mina- tur, adeòque ſtriçtè perjurus eſt. Adde quod hæc juramenta proferri ſoleant cum verbis blaſphemix, quæ nunquam ſunt ſinè gravi peccato, ut docet Concilium Trecentſe anni 1427.

Dico 4. Juramentum cui deeſt juſtitia, ſi ſit aſſer- torium rei mortaliter malæ, eſt peccatum mortale.

Prob. quia qui jurat ut aſſerat illicitè rem mor- taliter malam à proximo peractam, aſſumit nomen Dei ad cooperandum gravi injuſtitix, nempe ad efficiendum ut ſibi de fratre ſuo detrahenti plena fides habeatur; hoc autem eſt grave peccatum.

Dixi, ſi ſit *aſſertorium rei mortaliter mala*: ſi enim aſſerat quis rem levem, non peccat mortali- ter: utpoſtè qui nec Deo nec proximo gravem in- ferat injuriam. Imò nec peccaret, qui juſtâ de cauſâ confirmaret juramento hoc vel illud crimen à pro- ximo peractum fuiſſe; nec graviter delinqueret, per ſe loquendo, qui revelaret cum juramento grandem proximi culpam, quæ paulò poſt ad om- nium notitiam devenitura ſit.

CONCLUSIO III. Juramentum aſſertorium cui deeſt veritas, id eſt perjurium propriè ſumptum, ſemper & in omni materiâ eſt peccatum mortale, niſi excuſet inadvertentia. Concluſio ſummi eſt momenti, quia nihil perjurio frequentius eſt, præ- fertim in commercio.

Prob. 1º. ex S. Auguſtino, Serm. 180. *Perju- rium, inquit, peccatum eſſe & grande peccatum nemo dubitat.*

Prob. 2º. ex gravibus quæ in perjuros ſancitæ ſunt pœnis, de quibus ſtatim; eæ enim graviffimam eſſe perjurii culpam ſupponunt.

Prob. 3º. Si perjurium eſſet aliquando peccatum ſimpliciter veniale, maximè cum eſt in materiâ levi: Atqui tunc etiam mortale eſt. Quod enim ex genere ſuo veniale eſt, aut etiam bonum, illud ſi

in Dei contemptum fiat, est peccatum mortale :
 Atqui *perjurium de sui ratione importat contemptum Dei* ; quia *per hoc datur intelligere , vel quòd Deus* S. Tho
q. 98. a1
veritatem non cognoscat , vel quòd falsitatem testari
velit. Ergo ille etiam qui jocosè perjurat , non excusa- 2. & 3.
tur à peccato mortali.

Prob. 4^o. ex censurâ hujusce propositionis quam perstrinxit Innocentius XI. *Vocare Deum in testem mendacii levis , non est tanta irreverentia , propter quam velit aut possit damnare hominem.*

Dixi , *nisi excuset inadvertentia* , quæ sicut alia peccata , sic perjurii peccatum notabiliter minuere potest , & intra venialis culpæ limites coercere.

Aptiora verò remedia quibus fieri potest ut quis deponat inveteratam jurandi consuetudinem , sunt ex parte jurantis , frequens confessio , eleemosyna , oratio brevis pro singulis juramentis quæ temerè prolata fuerint ; ex parte Confessarii prudens absolutionis dilatio.

Quæres quibus subjaceant pœnis perjuri.

R. has statui in Jure canonico : 1^o. qui *pejera-*
vit , aut alios sciens in perjurium duxit , quadra- xxx
q. 5. c.
ginta dies pœnitere debet in pane & aquâ , septem se-
quentes annos ; & nunquam esse sine pœnitentiâ. 2^o.
 Perjurus debet Beneficiis quæ jam habet privari per Judicem , & ad futura judicari inhabilis , ex cap. 10. & 11. *de jurejur.* in quibus agitur de perjurio promissorio ; 3^o. perjurus nequidem post peractam pœnitentiam admittitur ad ferendum testimonium , licet admitti possit , qui in alia cecidit crimina , si de iis pœnitentiam egerit , cap. 54. *de testibus* , &c. 4^o. perjurus incurrit infamiam , si crimen ejus sit notorium.

CONCLUSIO IV. Perjurium promissorium est vulgò peccatum mortale ; sive ab sit intentio jurandi , dum exterius profertur juramentum : sive jurans non habeat actu intentionem implendi id quod promittit : sive intentionem quidem hanc habeat de facto , sed eam postea mutatâ voluntate adimplere nolit , etiam in materiâ levi.

Prob. 1. pars ; quia gravis est irreverentia , quòd quis Dei nomine utatur ad alios decipiendos , & Deum exteriùs in mendacii testem adducat ; meritiò igitur Innocentius XI. hanc anno 1677. reprobavit propositionem , n. 25. *Cum causâ licitum est jurare sinè animo jurandi , sive res sit levis , sive gravis.*

Hæc nostra assertio vera est , sive juramentum legitimè postuletur , sive non ; quia semper verum est quòd Deus exteriùs vocetur in testem falsi , quod sine gravi piaculo fieri non potest.

Prob. 2. pars. Peccat mortaliter qui strictè perjurus est , & Deum vocat in testem mendacii : sed qui jurat sinè intentione id quod juravit adimplendi , strictè perjurus est , etiamsi materia levis fuerit , ut patet ex dictis de perjurio assertorio.

Prob. 3. pars ; quia ex dictis mortaliter peccat , qui in re etiam levi Deum quantum in se est , facit testem falsi ; sed qui non implet juramentum promissorium de re licitâ , quantulumcumque ea sit , facit quantum in se est Deum testem falsi. Sicut enim Deus efficitur testis falsi , quando sub ejus testimonio asseritur ut actu existens , id quod non est actu ; ita efficitur testis falsi , quando non impletur , id quod sub ejus testimonio affirmatum fuit esse aliquando licitè implendum ; quia Deus , quantum fuit in voluntate jurantis , jam testatus est hoc esse suo tempore implendum. Ergo sicut qui jurando asserit id esse actu quod actu non est , peccat mortaliter , etiamsi materia levis sit ; ita à pari peccat mortaliter , qui non implet id quod quantum in se fuit , Deus ab ipso esse implendum testatus est.

Obj. 1^o. ex S. Thomâ , q. 89. art. 8. Major est obligatio voti quàm juramenti : Atqui hoc non esset , nisi juramentum saltèm in materiâ levi sinè gravi peccato violari posset ; cùm voti obligatio nonnunquam ad veniale peccatum decrescat , ob materiæ levitatem ; Ergo fieri etiam potest ut juramentum sub peccato solum veniali obliget.

R. dist. maj. Major est obligatio voti extensivè ;

quia in voti violatione semper occurrunt irreverentia & infidelitas, cum in perjurio sola occurrat irreverentia; C. major est intensivè, N. irreverentia enim perjurii gravior est, quàm irreverentia & infidelitas, quæ violationi voti connexæ sunt; parum enim læditur Deus, si factum ei parvi momenti promissum non servetur: atverò quis eum leviter lædi dicat, si nomen ejus *sanctum & terribile* ad mendacii etiam minutim confirmationem assumatur? Imo quò facilius erat promissum implere, & non mentiri, eò gravior est in Deum irreverentia, ut docet S. Thomas.

Obj. 2°. Juramentum de peccato veniali faciendo, non est probabiliter peccatum mortale, ut diximus; Ergo nec violatio juramenti de re levis momenti faciendâ; non enim major est in uno quàm in alio irreverentia.

R. ad 1. neg. conseq. ad 2. neg. ant. Qui enim jurat se facturum rem licitam etli levem, Deum invocat non solum ut ostendat actuale quod habet propositum rei hujus faciendæ, sed etiam ut se se per autoritatem Dei obliget ad hujus rei executionem si possibilis remaneat, & de facto interponitur divina autoritas: qui verò jurat se venialiter peccaturum, id unum vult ut actualem quam habet peccandi voluntatem significet: unde nec intendit se per autoritatem Dei obligare ad peccandum: nec reipsâ interponitur in ejus promissione divina autoritas, quia juramentum, iniquitatis vinculum esse nequit; Ergo longa est inter utrumque disparitas.

Obj. 3°. Quotidie contingit ut pater juret se filium pœnâ aliquâ, v. g. flagris mulctaturum esse; item ut ex duobus qui in ingressu domûs honore se præveniunt, juret alter se non ingressurum priorem, qui tamen alterius importunitate victus prior ingreditur: Atqui vix credi potest in materiis tam levibus esse perjurium mortale; Ergo. Etverò quis aureus centum debens æstimet se etiam post juramentum de solvendo, mortaliter peccare, si summam hanc uno asse minorem solvat?

R. 1°. hominem non minus damnari, quia damnatur cum multis; nec minus peccare, quia cum multis peccat. An ergo innoxii ſunt qui falſum jurant, eò quòd tot ſint hodie qui falſò jurent?

R. 2°. eos qui juramenta ſua non implent excuſari nonnunquam à peccato mortali, non propter materiæ levitatem, ſed quia juramenta hæc vel tacitam habent conditionem, cujus defectu neceſſe non eſt ut impleantur, vel fiunt in favorem tertii qui ea impleri non curat. Sic pater malum aliquod filio minitans, hanc cenſetur conditionem apponere; niſi alioqui pax domûs turbetur, niſi ſe opponant parentes vel amici; tunc enim juramenti executio eſſet utcumque illicita. Sic qui jurat ſe non ingreſſurum priorem, ſubaudit, cum probis omnibus, niſi importuniorẽ me reddam: pariter qui minimam ſummæ partem non ſolvit, sæpe præſumere poteſt creditorem id non eſſe curaturum. Ità Cajatenus, nec repugnat Habert qui tamen merito advertit multò tutius eſſe ut quis vel non juret, vel nè minimam quidem hujus quod juravit partem omittat.

§. I L

Supereſt ut dicamus de iis qui à proximo juramentum exigunt: quâ de re certum eſt 1°. graviter peccare qui ab alio petit ut pejeret; unde Concilium
XXII. q. Matifconenſe I. *Si quis conviſus fuerit alias ad falſa*
. c. 7. *teſtimonia vel perjuriam attraxiſſe... ipſe uſque ad exitum vitæ non communicet.* Et id verum eſt, etiamſi jurans putet ſe verum jurare; quia qui eum ad pejerandum ſollicitat, cauſa eſt cur Deus vocetur in teſtem alius cujus reipsâ falſi; quòd ſinè gravi Numinis injuriâ fieri non poteſt.

Certum eſt 2°. non peccare, qui juramentum ab eo petit quem nescit pejeraturum eſſe. Ratio eſt, quia non debet malum de quopiam præſumi ſinè legitimâ cauſâ. Peccat tamen qui juramentum ſinè neceſſitate petit, ſicut peccat qui jurat ſinè neceſſitate.

Tota igitur difficultas est an peccet, qui juramentum exigit ab eo quem probabiliter credit pejeraturum esse? Sit

CONCLUSIO I. Non potest privatâ autoritate exigi juramentum ab eo qui certò vel probabiliter creditur pejeraturus.

Prob. 1^o. est S. Augustino, Serm. xi. de SS. ubi sic: *Scribite in cordibus vestris quod dico. Ille qui hominem provocat ad jurationem, & scit eum falsum esse juraturum, vincit homicidam, quia homicida corpus occisurus est, ille animam.*

Prob. 2^o. quia qui juramentum exigit, aut recipit ab eo quem scit aut probabiliter judicat esse pejeraturum, offert ei peccandi materiam, ut satis patet; eamque offert sinè causâ, cùm nihil inde sit emolumenti percepturus, ut supponitur & evidens est. Si enim exigas ut debitor tuus juret, & prævideas eum juraturum esse nihil ab eo tibi deberi, non magis debitum tuum recuperaturus es, quàm si non jurasset; Ergo.

Porrò censetur quis scire alium esse pejeraturum; cùm vidit eum hoc vel illud facientem, quod tamen paratus est jurare, à se factum non fuisse. Itèm cùm certus est debitorem suum sic affectum esse ut velit jurare se nihil debere, vel solvisse quod debebat. Censetur verò opinari alium esse pejeraturum, qui scit eum non multi facere perjurium, aliàs pejerasse, largioris esse conscientiae.

Saltèm, inquires, non peccabit qui juramentum petet ab eo qui jam ad pejerandum dispositus est.

R. neg. antec. 1^o. quia utcumque falsum supponit, & sæpius supponere potest. Plerique enim homines etiam corrupti, actualem pejerandi voluntatem non concipiunt, nisi dum actu urgentur ad jurandum; unde qui juramentum exigunt, sunt sæpè causa totius peccati quod alter admittit; 2^o. quia qui peti tjuramentum ab eo etiam qui paratus est ad jurandum, est saltèm causa cur nomen Dei exterius violetur; sicut ergo mortaliter peccat qui parato ad

adulterium, adulterii exterius consummandi materiam & occasionem præbet; ita & in proposito.

S. Thom. CONCLUSIO II. *Si aliquis exigit juramentum tantquam persona publica, secundum quod exigit ordo juris ad petitionem alterius, non videtur esse in culpâ; si ipse juramentum exigit, sive sciat eum falsum jurare, sive verum; quia non videtur ille exigere, sed ille ad cujus instantiam exigit; & is proinde solus peccat.*

Obj. Non magis inservire potest perjurium respectu judicis, quàm respectu privati; Ergo sicut non potest privatus, sic nec potest Judex juramentum exigere à perjuro.

R. neg. confeq. Judex enim ostendere tenetur, se sententiam servato juris ordine tulisse, ad quod requiritur ut juramentum exigit, cum adversa pars id juridicè petit; Ergo legitimam habet exigendi juramenti causam, quam non habet homo privatus.

Debet tamen Judex seriò monere juraturum nè pejeret, actoremque urgere ut juramentum remittat, si videat eum esse certum de futuro alterius perjurio: debet insuper testes ad pejerandum dispositos à testimonio quantum poterit repellere.

Et si verò censent aliqui, judicem de alterius perjurio moraliter certum, peccare juramentum exigendo, ad instantiam actoris; quia sic acquiescit petitioni quam scit divinæ majestati injuriosam esse: hæc tamen doctrina non videtur facilè posse conciliari cum citatis S. Thomæ verbis. Nam docet S. Doctor posse judicem exigere juramentum ab altero, *sive sciat eum falsum juraturum*, sive nesciat: docet insuper in hâc hypothefi non peccare Judicem, sed eum *ad cujus instantiam* exigitur juramentum; Ergo supponit utrique constare de futuro alterius perjurio. Quidquid sit, rarò exigere videtur *ordo juris* ut Judex petat juramentum ab eo, quem tum ipse, tum actor pejeraturum esse præscirent.

Hic duo notanda: 1º. non esse licitum judici in ullâ causâ juramentum exigere ab utrâque parte: hæc enim consuetudo *impia est*, quia *sinè dubio ex duobus contra se jurantibus, unus perjurus efficitur*,

2°. Aliquos esse gravis necessitatis casus in quibus possit etiam privatus juramentum ab eo exigere quem scit pejeraturum : putà si in aliquo contractu exactio juramenti necessaria sit vel utilis , ut contrahens per Judicem cogi possit ad standum contractui. Si verò nulla similis causa subsit , non est exponendus quispiam periculo perjurii. Hinc meritò vetitum est cap. 3. *de cohabit. Clericorum* , &c. nè Episcopi à Clericis exigant juramentum de dimittendis concubinis , cùm vehemens præsumptio sit , futurum ut non stent juramento ; unde improbanda est agendi ratio Confessariorum , qui compellunt pœnitentes ad jurandum se ab iis abstinenturos delictis in quæ facile labuntur.

ARTICULUS QUARTUS.

De juramento cum amphibologiâ & restrictione.

Amphibologia , seu æquivocatio , est sermo ambiguus , sive est locutio habens sensum duplicem , v. g. *Aio te Æacida Romanos vincere posse.*

Restrictio mentalis , est sermonis externi determinatio ad alium sensum quàm præ se ferunt verba nudè & absolutè prolata. Duplex est restrictio : altera strictè , altera latè mentalis. Prima residet in sola mente , nec exterius verbis , signis , aliisve circumstantiis manifestatur ; ut si mutuum petenti respondeas , *Non habeo pecuniam* , subaudiendo interius , *quam tibi dare velim*. Secunda , vel ex modo loquendi , vel ex circumstantiis , vel ex usu percipi potest ab audiente ; ut si interroganti an pœnitens tuus tale crimen commiserit , respondeas , *Nescio*. Jam quæritur an æquivocatio licita sit.

CONCLUSIO. Usus restrictionum purè mentalium semper & pro quocumque casu est illicitus , sive in judicio , sive extra ; & qui iis utitur cum juramento , perjurii reus est. Idem dicendum de juramento cum amphibologiâ.

Prob. 1°. ex Scripturâ , Psal. 14. *Domine quis*

524 *Tractatus de Religione. PARS II.*

habitavit in tabernaculo tuo? qui loquitur veritatem in corde suo.... qui jurat proximo & non decipit. Psalm. 23. Quis ascendet in montem Domini? qui non juravit in dolo proximo suo. Sed qui jurat cum amphibologiâ & restrictione, proximum decipit, & jurat in dolo; Ergo perjurus est, cum perjurium sit nequiter decipere credentem, ex Can. I. XXXII. quæst. 2.

Prob. 2^o. ex Patribus. S. Augustinus, Epist. 125: aliàs 224. *Perjuri sunt, qui servatis verbis expectationem eorum, quibus jurandum est deceperint: Atqui expectationem hanc decipiunt, qui ita ambigüe jurant, ut aliud sentiant, aliud ab aliis intelligi velint; Ergo.*

* *Idem S. Doctor Lib. contra mendacium, c. 18. hunc sibi casum proponit: Ecce gravi morbo periclitatur ægrotus, cujus jam vires ferre non possint, si ei mortuus unicus & charissimus filius nuntietur; à te quærit an vivat, quem vitam finisse tu nosti. Quid respondebis? quando quidquid aliud dixeris, præter unum de tribus, aut mortuus est, aut vivit, aut nescio, nihil aliud credit ille quàm mortuum.... Ex illis autem tribus duo falsa sunt, vivit, & nescio, nec abs te dici possunt nisi mentiendo. Illud autem unum verum, id est, mortuum esse si dixeris, & perturbati hominis mors fuerit subsecuta, abs te occisus esse clamabitur. Atqui si Augustinus licitum credidisset restrictionis mentalis usum, saltèm cùm agitur de impediendâ hominis morte, non dixisset ex tribus illis duo esse falsa, vivit, & nescio, eaque dici non posse nisi mentiendo: jam enim falsa non essent, si sinè mendacio dici possent cum restrictione mentali, verè enim diceretur moribundo patri, Vivit filius tuus, intelligendo secundum animam; verè diceretur, Nescio, subaudiendo, ut tibi dicam; Ergo æquivocationum subtilitatem nesciebat Augustinus, cujus responsio ad propositum casum tota hæc est: Non me movet.... quòd, nobis mentiri nolentibus, & hominibus verò audito morientibus, homicida dicatur veritas.*

† Prob. 3°. ex censurâ adversùs sequentes propositiones latâ ab Innocentio XI. anno 1679. & à Clero Gallicano an. 1700. Prima sic habet: *Si quis vel solus vel coram aliis, sive interrogatus, sive propria sponte, vel recreationis causâ, sive quocumque alio fine, juret se non fecisse aliquid quod reverâ fecit, intelligendo intra se aliquid quod non fecit, vel aliam viam ab eâ in quâ fecit, vel quodvis aliud additum verum, reverâ non mentitur, nec est perjurus.* Secunda hæc est: *Causa justa utendi his amphibologiis, est quoties id necessarium est aut utile ad salutem corporis, honorem, res familiares tuendas, vel ad quemlibet alium actum virtutis, &c.* Tertia sic habet: *Qui mediante commendatione, vel munere ad Magistratum vel officium publicum promotus est, poterit cum restrictione mentali præstare juramentum, non habito respectu ad intentionem exigentis.* Prædictæ verò propositiones sunt juxta Clerum Gallicanum, temerariæ, scandalosæ, perniciosæ, erroneæ; mendaciis, fraudibus, & perjuriis viam aperiunt, & sacris Scripturis adversantur. Hanc quoque Sanderi propositionem, Patriarchæ & Prophetæ, Angeli, ipse Christus, amphibologiis & restrictionibus mentalibus usi sunt, sic notavit idem Clerus Gallicanus: *Hæc propositio scandalosa est, temeraria; mysticè, propheticè, parabolicè dicta, vel tacita, cum vulgaribus gestis confundit, SS. Patrum acta ludibrio vertit, ipsis etiam Angelis injuriosa, erga Christum contumeliosa & impia.*

Prob. 4°. ratione. Mendacium nullo in casu licitum esse potest: Atqui restrictiones purè mentales vera sunt mendacia. Nam ex S. Augustino, Lib. *de mend.* cap. 3. *Ille mentitur qui aliud habet in animo, & aliud verbis, vel quibuslibet significationibus enuntiat: sed qui restrictionibus mentalibus utitur, aliud habet in animo, &c.* imò non utitur restrictionibus, nisi ut alter aliud concipiat, quàm ipsemet concipit.

Confirm. quia usus hujusmodi restrictionum non minus societati, & vocum institutioni adversatur,

quàm ipſummet mendacium. An non enim æquè me fallit qui dicit, *Non habeo pecuniam*, ſubintel- ligens, *tibi dandam*, quàm qui rotundè & palàm dicit: *Non habeo pecuniam*?

Obj. 1°. Illud licitum eſt, quo uſi ſunt viri ſancti; Deo non redarguente; quodque uſurpatum eſt ab ipſo Chriſto: Atqui... Prob. min. 1°. enim, *Cum Gen. 12. Abraham propè eſſet ut ingrederetur Ægyptum, dixit Sarai uxori ſuæ: Dic, obſecro te, quodd ſoror mea ſis ut bene ſit mihi propter te, &c.* Idem fecit Iſaac, *Genef. 26. Nè fortè interficerent eum Ægyptii*: Atqui hic Abraham & Iſaac in ambiguo ſororis nomine ludunt. Abraham enim prævidebat quod reipſa venit futurum ſcilicet ut ſua hæc verba, *Soror mea eſt*, alio ab Ægyptiis ſenſu intelligerentur quàm quo ab ipſomet proferebantur; nec prævidebat modò, ſed & intendebat, nè ab Ægyptiis interficeretur. Neque tamen hanc ſervi ſui agendi rationem improba- vit Deus, ſed è contrà *flagellavit Pharaonem plagis maximis.... propter Sarai quam tulerat.*

2°. *Genef. 27. Jacob matris conſilium ſecutus; ut benedictionem Eſaii arriperet, dixit patri ſuo: Ego ſum primogenitus tuus Eſaii: feci ſicut præcepiſti mihi: comede de venatione meâ, &c.* Atqui hæc non- niſi æquivocationis & reſtrictionis mentalis ope, à mendacio excuſari poſſunt. Jacob enim nec erat Eſaii primogenitus Iſaac, nec impleverat præcep- tum patris, cùm nihil ei ab Iſaac imperatum fuiſſet nec ullam attulerat venationem.

3°. Idem exemplum ſæpius à Chriſto datum eſt. *Marci 13. interrogatus à Diſcipulis de die Judicii, reſpondet: De die illo vel horâ nemo ſcit neque Angeli, in calo, neque Filius, ſubaudiendo menta- liter, ad prodendum, ut ipſe interpretatur Auguſti- nus; quidni ergo interrogatus homo à ſicario qui alium ad mortem quærit reſpondere queat, ſe neſ- cire ubi ſit, ſubaudiendo, ad manifeſtandum?*

Joan. 11. dixit Jeſus: Lazarus amicus noſter dor- mit, ſed vado ut à ſomnio excitem eum: Atqui hæc

propositio æquivoca est, & sciebat Christus eam aliter à Discipulis suis intelligendam esse, ac ipse intelligeret. Loquebatur enim de *morte ejus*; illi autem putaverunt quia de dormitione somni diceret.

Joan. 2. *Solvite templum hoc, & in tribus diebus excitabo illud.* Porro vox hæc, *templum*, in significatione obviâ tam ad minùs significabat templum Hierosolymitanum, quo sensu eam accepere Judæi, quam ipsum Christi corpus.

R. generatim, 1°. hisce argumentis grande hinc creari præjudicium quòd iisdem prorsus uterentur Priscillianistæ, strenui mendaciorum defensores; prout docet S. Aug. Lib. contra mendacium cap. 2.

2°. ex facto Abrahæ & Jacob, nihil firmi concludi posse, quia certum non est eos ab omni etiam veniali mendacio immunes fuisse. Non desunt quidem Patres, ut Augustinus, qui hos Patriarchas nihil admisisse mali contendunt; sed neque etiam desunt, qui cum SS. Chrysostomo & Ambrosio, eos plùs aut minùs deliquisse putent.

R. 2°. agendi rationem Abrahæ posse à mendacio excusari. Non enim mentitur, qui reticet aliquid veri, sed qui falsum dicit: Atqui Abraham solum suppressit aliquid veri; *Neque enim*, ait Augustinus L. 23. contra Faustum c. 3. *utrum ejus uxor esset interrogatus, non esse respondit; sed cum ab eo quaereretur quid ei esset illa mulier, indicavit sororem, non negavit uxorem*: quod tam facere potuit illæâ veritate, quàm possit qui *incognitò* peregrinatur, se Marchionem dicere, cum sit Marchio; non autem se Regem profiteri, licèt Rex de facto existat.

R. 3°. ad factum Jacob, illud nè ipsis quidem adversariis inservire posse; quia si res litteraliter intelligatur, Jacob patrem suum in materiâ justitiæ decipere voluit, quod omnes illicitum fatentur. Necessum est igitur ut in totâ Jacob agendi ratione grande agnoscant mysterium, prout agnoverunt SS. Patres & ipse Isaac, qui benedictionem à Jacob quasi subreptam, eidem his confirmavit verbis;

Benedixi ei, & erit benedictus. Sed quare in his mysteriis nihil suberit mendacii? Quia ut homines verbis nunc naturali, nunc figurato sensu utantur sinè mendacio; sic Deus ipsâ Patriarcharum personâ, atque eorum actionibus tanquam rerum futurarum figuris utebatur: & has quidem figuras Israëlitarum spirituales à Domino edocti facillè intelligebant. Hæc si mendacia dixerimus, omnes etiam parabola ac figura.... in quibus aliud ex alio est intelligendum, dicentur esse mendacia; quod absit omnino, ait Augustinus Lib. de Mend. cap. 10. Verè igitur & æquè sentiunt qui docent ex rebus adeò sublimibus & prophetice gestis nihil colligi posse in gratiam eorum quæ fiunt in commercio civili; prout docuit Clerus Gallic. an. 1700. Et verò an non simplex Judæus credidisset mentiri Davidem, cum aiebat Psal. 21. *Foderunt manus meas, & pedes meos... diviserunt sibi vestimenta mea, &c.*

Quod spectat ad textus ex Evangelio desumptos, nego ex iis quidquam colligi posse quod amphibologus aut restrictionibus mentalibus faveat.

Quod dicit Christus se nescire Judicii diem, quia scilicet non expediebat ut eum manifestaret, nè umbram quidem habet restrictionis mentalis, quia horumce verborum sensum statim intelligere debuerunt Apostoli, utpotè qui scirent nihil esse quod Christum lateret; quemadmodum cum dixit Deus ad Abraham: *Nunc cognovi quòd times Deum*, statim sentire debuit ille Patriarcha, non tunc tantum Deo notum fuisse amorem quò ipsum prosequeretur.

Nihilo validius est argumentum quod desumitur ex Joan. 2. Christus enim dicendo, *templum hoc*, corpus suum aliquo signo, ut manu ad pectus admotâ demonstrabat, ut notant Interpretes.

Quod attinet ad verba Christi de Lazaro, 1^o. nihil à consueto Judæis sermone recessit Christus, quia Hebræi mortem dormitionis nomine exprimere solebant, hinc illud frequens in Scripturis: *Dormivit cum Patribus suis*: 2^o, usque adeò clara erant

erant Christi verba, ut mirum sit hic aberrasse discipulos: an enim probabile videri poterat Christum confecturum esse longum & periculolum iter, ut hominem à communi somno excitaret? 3°. Statim ut sensit Christus verba sua non intelligi ab Apostolis eo quo dicebat sensu, mentem suam aperuit: *Tunc ergo dixit eis Jesus manifestè, Lazarus mortuus est.* Ità se gerant adversarii, & eas tantum permittant æquivocationes quæ statim explicentur; difficultas præsens multum imminuetur, vel potius nulla erit.

Obj. 2°. Doctrina quæ restrictiones mentales prohibet, innumera invehit incommoda. Nam v. g. ex eâ sequitur 1°. Confessarium interrogatum de crimine quod in confessione audivit, peccare si respondeat se nihil de hac re audivisse; 2°. peccare femina nobilem, quæ cum vult manere sola, præcipit famulis ut dicant eam exiisse domo, sub intelligendo, *manè* vel *heri*; 3°. innocentem qui morte damnandus est, non posse negare se tali noctis horâ fuisse tali in loco, ubi erat cadaver, subaudiendo se hic non fuisse ut occideret; 4°. & is quoque culpæ reus erit à quo repetitur certa summa quam solvit, quique ad hanc iterum solvendam damnabitur nisi æquivocè dicat se mutuum non accepisse, intelligendo se non accepisse ad mentem Judicis qui non interrogat de mutuo simpliciter, sed de mutuo quod adhuc restituendum sit.

R. doctrinam quæ mendacia officiosa vetat, magnis quoque incommodis obviam esse, & tamen tenendam. Quod spectat ad incommoda in objectione recensita.

Dico 1°. Confessarius vel interrogatur ab homine, qui confessionis sigillum tangere nolit, vel ab impio, qui de iis etiam interroget quæ in confessione audiri potuerint. Si primum, quod quidem inter Catholicos supponi debet, negare debet se quidquam de tali crimine audivisse, neque id negando mentietur, quia nec interrogatio, nec responsio attingunt res ex solâ confessione cognitæ. Si secundum

Confessarius hoc unum respondere debet, se nihil respondere posse, idque etiam si pœnitens tale crimen confessus non esset: quia aliqui consentiret impiæ interrogationi.

Dico 2^o. nunc saltèm in his partibus, inter viros probos usu communi & omnibus noto receptum esse ut hæc verba, *Dominus*, vel *Domina domi non adsunt*, hoc solùm significant eos actu videri non posse. Quòd si hoc receptum non esset, mentirentur tum domini, tum famuli qui dominos adesse negant; ut & dubio procul mentiuntur qui ut dominos magis excusent, addunt eosdem in hunc vel illum locum se contulisse.

Senno.

Dico 3^o. hominem mori potius debere quàm mentiri; mentitur autem qui dicit se tali horâ, tali in loco non fuisse, quia utitur restrictione purè mentali, quam Judex ex nullâ potest circumstantiâ detegere. Eadem de causâ non licet injectâ in peram manu dicere non esse hic eum qui ad mortem quæritur.

Dico 4^o. perjurum esse eum qui accepto mutuo, jurat se mutuum non accepisse, quia illud reddiderit; non enim interrogatur an reddiderit, sed an acceperit. Cum autem negat simpliciter se recepisse, nulla est circumstantia quæ restrictionem ejus Judici manifestet.

Quod spectat ad restrictiones latè mentales, eas Theologi etiam strictiores, pro licitis habent; quia nempe vel ex consuetudine, vel modo loquendi, vel ex circumstantiis deprehendi possunt; unde non impediunt quominus sermo exterior, attentis omnibus circumstantiis omnino verus sit, & cum animo consentiat. Hic tamen cavendum 1^o. nè in praxi nimia hujusmodi restrictionibus detur extensio, & nè latè mentales dicantur quæ sunt verè & strictè mentales; 2^o. ut qui interrogat possit reipsâ detegere ex circumstantiis. putà ex modo quo jocosè vel ironicè loqueris, aut personæ circumstantiâ, nolle te nudè aperire quid sentias: 3^o. ut non passim, sed gravibus ut plurimum de causis ad eam artem confugas; quia

facilius in materiâ levi deciperes, quàm in graviore, ubi qui interrogat statim advertere potest curiositatis suæ injustitiam; 4°. & ut aliter extricare te nequeas; simpliciter enim accipiuntur verba illius qui quâ voluerit viâ elabi potest.

ARTICULUS QUINTUS.

De causis & obligatione Juramenti.

Certum est 1°. causam finalem juramenti esse, Cultum Dei cultum, quia qui per Deum jurat profitetur Dei testimonium omni testimonio majus esse, quod in Dei honorem vergit; tum veritatis confirmationem, quia ex Hebr. 6. *Omnis contraversia hominum juramento finitur.*

Certum est 2°. juramenti causam efficientem esse, tum Deum, qui *quoniam neminem habuit per quem juraret majorem, juravit per semetipsum*, Hebr. 6. tum Angelos bonos, qui Apocal. 10. jurant *per viventem in secula*; tum homines, ut hodierna, eaque frequentior experientia docet. Athei tamen, si qui sint, & Pagani, ratione statûs in quo sunt, non jurant, quia veri Dei nomen invocare non possunt; unde nec verè perjuri sunt, sed tantum ratione conscientiae erroneæ.

Certum est 3°. nec verba, nec alios speciales ritus ad juramentum absolutè requiri; quia hæc neque necessaria sunt in ordine ad Deum qui mentium inspector est; neque in ordine ad hominem, cui sufficiant signa verbis æquivalentia.

Certum est denique, juramenti materiam esse aliquid contingens, & non manifestum: res enim necessariæ aut evidentes non indigent confirmari juramento.

Supereſt igitur ut dicamus de obligatione, præcipuo juramenti effectu. Hic verò non agitur de juramento assertorio, quod solum obligat ad dicendas res ut sunt vel fuerunt, sed de promissorio, circa quod quæritur, 1°. quâ ex virtute obliget; 2°. in

332 *Tractatus de Religione. PARS II.*

quā materiā ; 3°. an etiam obliget cū sit ex metu ; errore aut dolo ; 4°. an obliget eum qui juravit sine intentione se obligandi , vel rem juratam exequendi ; 5°. demum an obligatio juramenti sit personalis necne. Quæ antequam solvantur ,

Not. 1°. juramentum promissorium duplex fecerunt , unum quod dicitur *confirmatorium* ; aliud quod dicitur *per se stans*. Primum supponit aliquam obligationem præviā , ut cū quis juramento confirmat votum quod emisit ; secundū nullam præviā supponit obligationem , ut cū quis jurat se executurum id quod simpliciter proposuit , aut id ad quod aliundē non tenetur , ut v. g. se soluturum usuras.

Not. 2°. materiam triplicem hīc distingui ; malam scilicet , bonam & indifferentem.

Not. 3°. metum justē vel injustē incuti ; errorem esse vel circa rei substantiam , vel circa accidentia. Vide suprà p. 209. & 214.

Not. 4°. Triplex in juramento promissorio distinguitur intentio ; prima est jurandi ; secunda , se obligandi ; tertia , exequendi. Sit jam

CONCLUSIO I. In juramento per se stante unica solum reperitur obligatio ; in confirmatorio autem duplex aut triplex.

Prob. quia prius juramentum obligat solum ex virtute religionis ; posterius verò obligat ad aliquid ad quod jurans jam antea obligabatur ; Ergo in hoc juramento , vel potius in actu de quo juratum est , multiplex occurrit obligatio.

CONCLUSIO II. Juramentum de re bonā obligat ; secus si sit de re malā vel indifferenti , nisi hæc vergat in commodum tertii.

Prob. 1. pars ; quia juramentum vel nunquam , vel saltē in materiā boni obligat ; Ergo.

Porro materia bona quæ jurata est , aliquando in meliorem pro jurantis voluntate mutari potest ; aliquando non. Potest quidem , si juramentum cadit in promissionem Deo factam ; quia juramentum cadens in votum , debet sequi naturam actus cui jungi-

tur, ex c. 15. *de jurejur.* Votum autem mutari potest in quid melius, ut infra dicam. Etverò meritò præsumitur Deum prioris voti & juramenti obligationem relaxare, ut aliquid sibi gratius & melius præstetur. Non potest verò, si promissio jurata cedat in commodum tertii, & ab eo acceptata sit; quia promissio simplex statim ac fuit acceptata, ità obligat ut sinè peccato violari non possit; Ergo à fortiori obligabit si juramento fuerit confirmata. Hinc qui juravit se certam alicui darum esse pecuniæ summam, non potest hunc negare, ut eandem pauperibus conferat, licet hoc in se melius sit, quia jam alii strictè debita est.

Aliud esset si quis jurasset se matrimonium cum aliquo contracturum esse: is enim non obstante hoc juramento, imò & sponsalibus juratis, posset Religionem ingredi; quia ex communi Ecclesiæ sensu, inest huic promissioni tacita hæc conditio, nisi vocet me Deus ad perfectiorem statum.

Quòd si promissio jurata, acceptata non fuerit, ea utique non obligabit, quia juramentum easdem paritur exceptiones, ac ipsa res quæ eo confirmatur; Ergo cum promissio semper fiat sub hac conditione, *si acceptetur*, non potest obligare cum acceptata non est; Ergo nec obligat juramentum eidem promissioni superadditum.

Prob. 2. pars, tum ex Reg. 58. Juris in 6. *Non est obligatorium contra bonos mores præstitum juramentum*; tum quia si juramentum de re malè obligaret, jam obligaretur quis ad peccandum saltèm venialiter; quod repugnat.

Obj. 1^o. Levit. 5. præcipitur ut *anima quæ juraverit ut malè faceret, vel bene*, si non fecerit, *agat penitentiam pro peccato*; Ergo juramentum de re malè obligat.

R. neg. consequ. Hæc enim verba, *ut malè quid faceret*, non intelligunt de malo culpæ, sed de malo pœnæ, ità ut sensus sit pœnitentiam ab eo faciendam esse qui sibi metipso aut aliis, putà filiis, domes-

ticis, peccatoribus, juſtam quam juraverat poenam non intulit.

Obj. 2°. Juramentum à Joſue factum in fœdere cum Gabaonitis inito, erat de re malâ, & à Deo prohibitâ, Deuter. 7. Atqui tamen Joſue exiſtimavit ſe eo juramento teneri; Ergo.

R. neg. maj. Neque enim prohibitum erat Iſraëlitis fœdus omne cum Gentibus, ſed cum iis tantum quæ populo Dei reſiſterent; tales autem non erant Gabaonitæ, qui ad Dei cultum parati erant.

Eodem modo ſolvitur argumentum quod aliqui depromunt ex facto Iſraëlitarum, qui Judicum cap. ult. ſeſe jurejurando obligant ad non dandas filiis Benjamin filias ſuas in uxores: dici enim poteſt vel juramentum hoc fuiſſe de re licitâ, ut ſentiunt multi; vel ſi fuerit de re illicitâ, graviter peccaſſe eos qui illud emiſerunt; nec reipſâ, ſed ſolum ex erroneâ conſcientiâ, ad illud implendum fuiſſe obligatos.

Ex his colliges non obligatum iri juramento, 1°. eum qui promiſiſſet latroni ſe eum non eſſe Judici denuntiaturum, ſi eum denuntiare præcepti eſſet; quia non denuntiare furem quem lex juſta denuntiari jubet, verum eſt peccatum; 2°. qui juramentum emitteret contra votum aut juramentum præcedens, niſi tamen poſterius juramentum eſſet de re Deo magis acceptâ; 3°. qui juraffet contra leges in gratiam boni publici conditas, quales eæ ſunt quæ vetant ne arma ad hoſtes deferantur. Aliter dicendum ſi lex nonniſi in favorem privatorum introducta fuerit, quia poteſt quiſque iis quæ in gratiam ſui conſtituta ſunt, renuntiare. Hinc tameſi mulier quæ pro alio fidejубet, non obligetur, quia id vetat Senatuſconſultum Velleianum, obligabitur tamen ſi fidejuffionem ſuam juramento confirmaverit.

Prób. 3. pars. Juramentum de re indifferenti, id eſt, quæ honeſtum finem non habet, eſt eo ipſo de re malâ, ut docet ſanior opinio: Atqui tale juramentum non obligat ex dictis; Ergo.

Confirmatur; quia ut juramentum *non eſt vinculum*

mitatis, sic neque rerum vanarum vinculum, nec velle potest Deus eas ob sui nominis reverentiam fieri; Ergo.

Aliud esset, si res in se indifferens, bona esset ex e. Sic qui juravit se alterius ædes non ingressum, nè in eisdem peccet, juramento tenetur. Idem si res ex se indifferens, cedat in favorem tertii, si jurasti te nullas merces empturum nisi à Titio, ia honestum est servare promissionem proximo tam quæ eidem utilis & grata est: porro juramentum de opere honesto obligat.

CONCLUSIO III. Juramentum non obligat, si t ex errore vel dolo circa rei substantiam.

Prob. Non valet juramentum cui deest consensus substantialis, sed ubi est dolus aut error circa substantiam rei... jurans enim non habet intentionem jurandi rem circa quam errat, sed aliam diversam naturæ. Unde si jures te daturum vas quoddam reum credis cum sit aureum, non teneris juramento: & id verum est, sive error sit antecedens, sive nempe sublato non jures; sive sit concomitans, quo etiam sublato jures; quia uterque error lit consensum actuale.

Error verò circa circumstantias communiter non irritat juramentum, sicut nec irritat contractus. Si tamen circumstantia aliqua intenderetur per momentum intrinseci, tunc irritum esset juramentum, si deesset consensus in aliquid primario intentionis. Hinc licet divitiæ & virginitas sint circumstantiæ quarum defectus matrimonii contractum non irritat, si quis tamen eas circumstantias ita intenderit, ut iis sublati nollet valere contractum, reipsa: coram Deo non stare talis contractus, etiam juramento confirmatus.

CONCLUSIO IV. Juramentum finè intentione jurandi non obligat per se; obligat verò si adsit intentio jurandi, quamvis absit intentio se obligandi, vel implendi id quod juratum est.

Prob. 1. pars, quia ut supra diximus, juramentum

336 *Traſſatus de Religione. PARS II.*

finè jurandi intentione, non eſt verum juramentum, ſed fictio juramenti. Ergo reipsà non obligat; ſicut non obligat *promiſſio quæ Deo fit ore & non corde*, quia *talis promiſſio apud Deum non eſt votum*, ut docet S. Thomas in 4. diſt. 38. q. 1.

Dixi non obligat *per ſe* ſeu in ratione juramenti verè interioris: quia plerumque obligat ex alio capite nimirum ut vitentur injuſtitia & ſcandalum. Imò tale juramentum ex virtute etiam religionis impleri debet, hoc ſenſu quòd præceptum naturale religionis obliget ad tuendum Dei honorem: quod non fiet, niſi præſtetur quidquid rationabiliter ab aliis credi poſteſt divino teſtimonio confirmatum fuiſſe.

Prob. 2. pars. Qui vult cauſam, neceſſariò vult ejus effectum, ſi effectum hunc impedire non poſſit; ſed qui jurat, ponit cauſam à quâ ſive velit, ſive nolit, ſequitur obligatio. Qui enim jurat cum verà jurandi intentione, eo ipſo adducit Deum in teſtem aſſertionis ſuæ de futuro. Atqui eo ipſo quo Deus adducitur in teſtem aſſertionis alicujus de futuro, vera incumbit obligatio faciendi aſſertionem hanc veram; Ergo nemo ab hâc obligatione liberari poſteſt per quamcumque voluntatem ſe ſe non obligandi.

Confirm. Qui vult jurare aſſertionem de præſenti vel præterito, reipsà perjurus eſt, quantumcumque obligari nolit ad dicendum verum; Ergo & qui jurat aſſertionem de futuro, non poſteſt non obligari ad eam faciendam veram, etiamſi maximè velit ad id non obligari.

Obj. Homo per proprios actus non obligatur, niſi voluntate ſuâ; Ergo ſi voluntas reſiſtit, non poſteſt induci obligatio.

R. diſt. antec. Homo non obligatur niſi voluntate ſuâ, ſi de iis agatur contractibus, quorum ſubſtantia conſiſtit in ipſâ obligatione, & qui conſequenter ſine voluntate ſe obligandi ſubſiſtere non poſſunt, C. ſi ſermo ſit de iis actibus quorum ratio & ſubſtantia non conſiſtit in obligatione, & ex quibus obligatio ſequitur tanquam effectus, N. Tales enim

actus obligationem inducunt, etiam renitente hominis voluntate: sic qui vult proximo damnum inferre, restituendi obligationem contrahit etiam invitatus; qui vult peccare, eo ipso, velit, nolit, obligationem contrahit poenitendi; Ergo & à pari qui vult jurare, vult reipsa obligari: neque verò voluntas ejus quæ circa obligationis fundamentum non resistit, circa confectaria juramenti resistere potest.

Prob. 3. pars: 1°. quia si veram contrahit obligationem qui jurat cum animo se non obligandi; à fortiori eam contrahit, cui solum deest voluntas id quod jurat adimplendi; 2°. quia sicut contractus emptionis non desinit obligare, quamvis desit intentio solvendi; ita nec desinit juramentum obligare, quamvis desit intentio exequendi.

CONCLUSIO V. Aliqua juramenti obligatio transit ad hæredes, aliqua non transit.

Prob. In juramento promissorio de quo agimus, duo secerni possunt: 1°. ipsa promissio alicui facta; 2°. divini nominis invocatio ad faciendam fidem. Atqui promissio, si licita & acceptata fuerit, transit ad jurantis hæredes; ut qui succedant in onera realia defuncti: invocatio verò Dei quæ jurantem obligat ex religione, est vinculum personale, quod quâ tale ad hæredes non transit; unde si hæredes jurata defuncti pacta non servant, perjuri non erunt, sed injusti duntaxat.

Quæres an per procuratorem jurari possit.

R. affirm. 1°. quia potest quis per alium quod potest per seipsum, nisi lex resistat, ut nulla hic resistit; 2°. quia tam juramentum per procuratorem fieri potest, quàm matrimonium, cum hujus obligatio maximè sit personalis: Atqui, &c.

Hic nota procuratorem juramenti non posse sine speciali mandato, quod mandans non revocaverit. Ceterum procurator, nisi doli particeps sit, non erit perjurus, si is cujus nomine juravit, juramentum non servet.

An & prout obliget juramentum conditionale, inferes ex iis quæ dicam de Voto art. 6. Lv

ARTICULUS SEXTUS.

De Juramenti promissorii interpretatione.

Circa juramenti interpretationem quasdam trademus regulas cum Suare, c. 32.

Prima. Quoties aliquis certus est de intentione quam jurando habuit, nullâ opus est interpretatione in conscientiæ foro, quia juramenti obligatio potissimum à jurantis intentione pendet. Interpretatio igitur tunc tantum necessaria est, cum jurans satis explicare non potest quam habuerit intentionem, tuncque verba quibus inter jurandum usus est, pensari debent, & intelligi prout statim dicemus.

Secunda. Juramentum explicandum est juxta naturam actûs cui adjungitur. Ratio est, quia juramentum non facit ut obligatio ad plura se extendat objecta, sed solum ut sit intensivè major circa objectum, quod promissum est; Ergo illud objectum easdem post juramentum conditiones & exceptiones habet quas ante juramentum habuit: unde si sponsalia juraveris, non magis teneris ad ea si sponsam postea fornicari contingat, quàm si non jurasses.

10. 25. Si juraveris te soluturum quod debes, imples juramentum utendo justâ compensatione, quâ ante juramentum uti potuisses. Excipe nisi intus aut exterius compensationi cuilibet renuntiasses, nisi etiam sponsa ante sponsalia in fornicationem tibi notam incidisset, quia, qui probavit alterius mores, non potest postea reprobare, ait Glossa.

Hic notanda duo: Primum si promissio cedat principaliter ad cultum Dei, putâ si agatur de dan-
dis Ecclesiæ ornamentis, aut de servandâ inter conjuges castitate, nullam esse subintelligendam conditionem, sed debere servari juramentum, licet vel Parochus malè se gerat erga promittentem, vel alter conjux castitatem non servet. Secundum, id quod dictum est, juramentum sequi naturam actûs

cui adjungitur, non ità intelligi ut si actus in se nullus sit, juramentum etiam sit nullum; sed ità ut actus qui nudè sumptus certas habet conditiones, easdem patiatur etiam cùm juramento confirmatus est. Quod autem valere possit juramentum, etiamsi non valeat actus circa quem interponitur, patet ex iis quæ dixi suprà p. 227.

Tertia. Juramentum quoad obligationem suam strictè interpretandum est, quantum materia ejus & verba promissionis permiserint. Ratio est, quia onera quantum fieri potest restringenda sunt; porro magnum est onus juramenti, ob perjurii periculum.

Hinc colliges, 1^o. juramentum servandi statuta Communitatis; intelligi tum de iis quæ vigent actu, aut necessariò vigere debent, tum de iis quæ jam edita sunt, non de edendis, nisi aliud aliunde constet: hæc enim restrictio rationi & prudentiæ consentanea est, cùm futura valdè incerta sint. Si tamen novum statutum ad solam statuti veteris declarationem conderetur, tunc novum, utpotè quòd reipsà novum non esset, eadem quàm vetus religione servari deberet. Aliud esset de statuto, Superioris vel consuetudinis autoritate renovato; esset enim verè novum statutum, ejusque conditionem sequi non deberet.

2^o. eum qui jurat se alteri pariturum, non teneri ad illicita, vel ad ità difficilia, ut verisimiliter cadere non potuerint in jurantis intensionem.

3^o. eum qui juravit residentiam, abesse posse in casibus jure concessis, ex c. 13. *De Clericis non resid.*

4^o. juramentum de servando secreto in Capitulo, vel Conventu, intelligi si materia secretum postulet, vel si secretum servari possit sinè gravi alterius detrimento. Unde qui gestam in Capitulo rem gravis momenti pervulgat, graviter, qui levem, leviter delinquit; non quòd leviter solùm in levi materià obliget juramentum, sed quia cùm sit in favorem tertii, pro gradu voluntatis ejus, & non aliter obligat,

Quarta. Juramentum interpretandum est juxta conditiones eidem ex communi prudentum sensu affixas, ut sunt istæ: Hoc faciam *si potero, si licitum sit, si juramentum non relaxetur ab eo in cujus gratiam factum est, si servari possit salvo superiorum jure, si materia notabiliter mutata non fuerit, &c.*

ARTICULUS SEPTIMUS.

De causis quæ Juramenti obligationem impediunt vel tollunt.

CAusarum quæ impediunt nè juramenti obligatio contrahatur, aliæ se tenent ex parte materiæ, ut si res de quâ juratur sit impossibilis, indifferens, aut conjuncta peccato, de quibus supra: aliæ se tenent ex parte personæ; & hæ duæ sunt, nempe defectus libertatis, & resistantia legum.

Defectus libertatis impedit nè juramentum promissorium obligationem inducat, quia obligatio illa, utpotè quæ fit sub peccato mortali, requirit deliberationem quæ ad peccandum mortaliter necessaria est. Sed quia voluntarium & libertas ad peccandum mortaliter necessaria, subsistere possunt cum vi & metu; sequitur juramentum quod à latrone v. g. per vim vel metum extortum est, impleri debere, nisi ejus relaxatio à superioribus obtineatur, ut obtineri facile potest. Quod si fur solers exegerit juramentum, quo sponderetur ullam unquam petitionem dispensationem, sequendum est id quod docuit in Tracl. de Contractibus, loco citato.

Resistantia legis impedit etiam nè juramentum obliget, quia efficit ut juramentum sit de re legitime prohibita, sive juranti, sive illi cujus in gratiam juratur. Sic Trid. Sess. 25. cap. 16. *De Regularibus*, vult ut nulla renuntiatio aut obligatio antea facta, etiam cum juramento, vel in favorem cujuscunque cause piæ, valeat, nisi cum licentiâ Episcopi, sive ejus Vicarii fiat, intra duas menses proximos ante professionem, &c.

Quod spectat ad causas quæ efficiunt ut juramentum obligare desinat, eæ solent quinque recenferi.

Prima est notabilis mutatio materiæ; porro materia notabiliter mutata præsumitur, quoties verisimile est ex communi sapientium judicio, hominis prudenter jurantis intentionem se se non extendisse ad eam pro statu in quo nunc est. Quapropter cum in his facilis sit error, jurans nihil determinabit inconsulto viro prudente: quin & Confessarius ipse in dubio recurreret ad Episcopum, cujus est juramenta interpretari. Interim generaliter loquendo, materia notabiliter mutata dici potest, si facta sit impossibilis physicè aut moraliter, si illicita, aut majoris boni impeditiva. Unde non tenetur juramento, qui promisit summam, quam largiri non potest sine notabili statûs sui diminutione, nec is itè cui prohibetur à Superiore juramenti executio, nec demùm pater qui poenam filio comminatus erat, si is ità mores emendaverit, ut jam punitio plûs nocitura quàm profutura meritò judicetur. Quòd si materia ex parte impossibilis evaserit, & ex parte possibilis remaneat, observari debet juramentum quâ parte materia ejus possibilis manet, si tamen hæc ab aliâ separari possit; quia *utile non debet per inutile vitari*.

Secunda causa juramenti obligationem perimens, est remissio etiam tacita, modò injustè exorta non fuerit, & de remittentis intentione constet. Verùm remissio hæc locum non habet, si quod juratum est cedat in utilitatem tertii; unde si duo sibi mutuo uraverint se tantum lucri in eleemosynam datorum, non possunt hujusce promissionis onus sibi remittere.

Sed disputatur, an locum habeat condonatio, cum alicui jurata est promissio intuitu Dei.

R. Vel promissio facta est principaliter intuitu Dei, & secundario respectu hominis, vel è contrario. non potest homo condonare, cum res de qua juratum est Deum magis respiciat, quàm homi-

nem. Si 2. poteſt propter rationem oppoſitam. Sic ſi duo ſibi invicem juraverint Pſalterii recitationem pro mutuâ ſua utilitate, poſſunt eam ſibi invicem condonare; ſecus ſi eam ob Dei honorem primariò intentum juraverint : unde hujusmodi caſus non aliter quàm ex circumſtantiis reſolvi poſſunt.

Tertia cauſa eſt commutatio, quæ ſub eodem juramenti vinculo unam pro aliâ materiam ſubrogat; ſic tamen ut ſi materia juramenti Papæ reſervati mutaretur in aliam quæ eidem reſervata non eſſet, juramentum poſterius, etſi prioris locum tenens, ab Epifcopo relaxari poſſet, prout in ſimili dicetur de voto. Porro circa commutationem juramenti hæc notanda:

1°. Juramenta in honorem Dei facta, non poſſunt in quid minus mutari aliâ quàm ſuperioris autoritate; quia hæc mutatio aliquid habet diſpenſationis: diſpenſare verò ſolius eſt ſuperioris. Verùm in aliquid apertè melius, modò non ſit aliunde præceptum, mutari poſſunt ſolo jurantis arbitrio; quia Deus id quod melius eſt gratum habet. Aliud eſt de juramentis factis in gratiam proximi, quæ (modò ab eo extorta non ſint, tunc enim poſſunt omnino relaxari) non poſſunt in melius mutari, cum acceptata ſunt, niſi id extraordinaria cauſa exigat.

2°. Summus Pontifex in totâ Eccleſiâ, Epifcopus verò in ſuâ Diœceſi, juramenta in quid minus commutare poſſunt, niſi hæc ſint Apoſtolica Sedi reſervata, qualia ſunt 1°. ea quæ reſervantur Papæ peculiaribus locorum, Academiarum, Collegiorumve Statutis; 2°. juramenta quæ fiunt in quinque materiis in quibus vota ſunt eidem Romano Pontifici reſervata, & quas recensetimus Cap. ſeq. Art. ultimo. Qui ſolùm delegatam habet poteſtatem vota commutandi, ut ſimplex Confefſarius, non ideo juramenta commutare poteſt; & vicifſim: unde duæ iſtæ poteſtates juxta Curia Romanæ ſtylum ſeorſim conferuntur.

Quarta cauſa eſt irritatio facta autoritate illius

qui jus habet in alterum. Sic pater filii, tutor pupilli, maritus uxoris juramenta irritare possunt; quæ an & quousque vera sint, expendam Cap. seq. Art. ult.

Quinta causa est relaxatio, seu dispensatio. Quodd autem potestas dispensandi in juramentis fuerit Ecclesiæ concessa,

Prob. 1º. quia ad hoc duo sufficiunt; 1º. ut hæc potestas Ecclesiæ necessaria sit; 2º. ut Christus Ecclesiæ suæ in necessariis non desit: Atqui 1º. Ecclesiæ necessaria est potestas dispensandi in juramentis, sicut & in votis. Ideo enim Respublica civilis proprias suas relaxandi leges potestatem habet, quia eadem leges sinè gravi aliquorum incommodo quandoque observari non possent, cui quidem incommodo per dispensationem providam occurritur: Atqui pariter quandoque contingit ut juramenta sive paulò imprudentius, sive etiam prudenter emissa, sinè gravi vel multitudinis, vel privatorum incommodo servari non possint, ob circumstantiarum mutationem quæ ab initio prævideri non potuit, uti quotidiana probat experientia; Ergo Deus dispensandi in juramentis facultatem debuit Ecclesiæ suæ largiri; si autem debuit, ergo & de facto largitus est.

Prob. 2º. ex Matth. 18. *Quæcumque solveritis super terram, erunt soluta & in cælis*; ex quo Ecclesiæ, legitima Scripturæ interpretes, semper collegit se juramenta, cum justa subest ratio, relaxare posse. Unde Alexander III. cap. 8. *De jurejur.* dicit, *à pluribus prædecessoribus suis dispensatum fuisse in juramentis per metum extortis.*

Confirm. Citata Christi verba, cum generalia sint & Ecclesiæ admodum favorabilia, tantum extendi debent quantum possunt, salvâ verborum proprietate: Atqui salva verborum proprietate extendi possunt ad astringendam Ecclesiæ potestatem dispensandi in juramentis, cum etiam extendi possint ad facultatem remittendi peccata, quæ sanè major est facultate relaxandi juramenta; Ergo.

§44 *Tractatus de Religione. PARS II.*

Neque sic tamen efficit Ecclesia ut Deus vocetur in testem falsi. Sicut enim Deus in testem falsi non vocatur, quando ob promissarii condonationem non impletur promissio jurata, sic nec vocatur in testem falsi cum eadem promissio ob Ecclesiæ dispensationem non adimpletur: quia tunc Deus per Ecclesiam dicit, Permitto vel volo ut juramentum mihi factum non exequaris.

Circa dispensationem juramenti hæc notanda: 1^o. non est valida, nisi justa adsit ejusdem concedendæ ratio. Quia inferior, qualis est omnis homo respectu Dei, in lege superioris dispensare non potest sine causâ; 2^o. si juramentum confirmet promissionem tertio factam, non valet dispensatio, sicut nec valet commutatio in eodem casu, ut dictum est. Fieri tamen posset in gratiam boni communis, ut promissio alicui facta relaxaretur à superiore: sic dispensari potest cum eo qui juravit se non denuntiaturum esse reum, quando ex ejus denuntiationis defectu sequi posset impunitas criminum & audacia ad scelus.

Pauca hic addemus de adjuratione; est autem adjuratio, contestatio seu interpositio rei sacræ, cujus reverentiâ intendimus aliquem permovere ad aliquid præstandum: unde adjuratio non vocat Deum in testem, sed ejus reverentiam interponit, ut homo ipsius amore vel metu commotus ad aliquid faciendum adducatur.

Adjuratio duplex; deprecativa quæ fit per preces, ut Rom. 12. *Obsecro vos per misericordiam Dei*; & præceptiva quæ fit cogendo, ut Match. 26. *Adjuro te per Deum vivum ut dicas*, &c. Nemo est qui non possit adjurare etiam dæmonem, sed privatim: adjuratio enim publica solis Ecclesiæ ministris competit: nec jam in usu est ut simplex Exorcista adjuret, nisi specialiter ab Episcopo approbatus sit.

Adjuratio multiplici modo peccatum esse potest; ut 1^o. si sit de re illicitâ, quia tunc Dei nomen assumitur in vanum; 2^o. si fiat per eum per quem feci

non debet, ut per Mahumetem ; 3°. si superiores per modum coactionis adjurentur ; 4°. si dæmones adjurentur deprecativè ; vel coactivè quidem , sed ad obtinenda ab eis auxilia , quia ad eorum opem recurrere non licet ; 5°. si qui eos adjurant , vana ab iis & curiosa requirant ; neque hæc colloquia à gravi vacarent peccato , si diutius protraherentur : 6°. si præbeatur dæmoni occasio aliorum peccata revelandi , quia proximi famæ consulendum est , 7°. si certa verbis ejus fides habeatur : est enim ipse mendax & mendacii pater ; Joan. 8.

CAPUT QUINTUM.

De Voto.

Circa arduam votorum materiem videndum ; 1°. quid & quotuplex sit votum ; 2°. quæ ejus materia ; quis item vovere possit ; 3°. sitne votum opus meritorium & obligatorium , etiam cum sit ex metu , dolo , &c. 4°. quando , & per quem debeat impleri ; ubi quædam de interpretatione voti dicentur ; 5°. tandem quotuplici viâ tollatur obligatio voti.

ARTICULUS PRIMUS.

Quid sit Votum , & quotuplex.

Votum definitur , *Promissio deliberatè Deo facta de meliori bono.*

Dicitur 1°. *promissio* , hoc est , spontanea fidei obligatio quâ quis ita se ad aliquid faciendum stringere vult , ut si id non fecerit peccet ; unde patet votum distingui à simplici proposito , vi cujus non intendit homo tam arctè obligari. Et id advertere debent Confessarii propter pœnitentes qui quandoque propositum cum voto confundunt ; & *quorum intentio attentè investiganda est , juxta illud*

cap. 3. *de voto. Proponens in animo quòd Religionis habitum esses aliquando suscepturus.... si plus non est in voto processum, transgressor judicari non poteris, si non impleas quod dixisti.*

Dicitur 2°. *deliberatè facta*; votum enim est lex; eaque gravis quâ quis se ligat; nemo autem sinè deliberatione sufficienti sese obligare censetur: unde ad votum eadem requiritur & sufficit deliberatio quæ ad peccatum mortale, nisi majorem exigit Ecclesia. Qua propter rejiciendum est quod aliqui dicunt, eos quos voti pœnitet, statim ac illud emiserunt, censendos esse absque sufficienti deliberatione vovisse; tum quia ea est hominis inconstantia, ut hunc sæpè pœniteat eorum etiam quæ cum plenâ deliberatione sibi proposuit; tum quia plena deliberatio uno momento haberi potest, seu circa bonum, seu circa malum, unde rarò admodum contingit ut vota ex defectu deliberationis non obligent.

Hic duo notanda, 1°. eum qui vovet cum eâ solum deliberationis specie, quæ ad peccatum veniale sufficeret, non obligari hocce voto saltem sub pœnâ peccati mortalis; 2°. eum qui vovet absque examine; rei quam vovet proportionato, peccare, & aliquando mortaliter; haud tamen tunc desinit voto obligari, cum ut supponimus, ex eâ voverit deliberatione quæ ad peccatum mortale sufficit.

Dicitur 3°. *facta Deo*; votum enim est actus laiciæ, qui soli Deo exhiberi potest. Hinc qui regulæ suæ observantiam vovet Sanctis, intendunt vovere Deo coram Sanctis, quos in promissionis suæ testes adducunt; alioqui non fieret votum, sed solum promissio quædam religiosa.

Dicitur denique *de meliori bono*; id est, de actione quam melius est fieri, quàm non fieri. Ratio est, quia promissio non fit alicui, nisi ut ei gratificemur: porrò gratum non est id quod habere melius non est quàm non habere.

Hinc validè non vovet, 1°. qui vovet nuptias; quia matrimonium minus est bonum quàm continen-

tia ; 1°. qui rem indifferentem aut æqualem vovet , ut quoddam hanc ducat præ aliâ. Si tamen voveret hanc ducere ob remunerandam ejus virtutem , ob conciliandam pacem familiæ , ob subtrahendam periculo virginem , &c. valeret votum , non quidem absolute , (nisi fortè in raris casibus , quia alioqui statum Religionis aut continentię , matrimonio meliorem excluderet) sed comparatè , & quatenus excluderet facultatem alterius uxoris ducendæ , sub quâ ratione esset de meliori bono ob circumstantiam pietatis.

Ceterum vota de meliori bono esse censentur ; quoties obligant ad aliquid quod melius sit opposito suo , licet non sit melius quocumque alio quod fieri possit. Hinc voveri potest donatio calicis ab eo qui totam Ecclesiam construere posset : quia licet melior sit ecclesię constructio quàm donatio calicis , melius tamen est calicem dare , quàm ejusdem donum omittere. Verum hæc ex infra dicendis elucescent.

Votum dividitur 1°. in simplex , & solemne. Votum *simplex* est nuda promissio sine solemnitate Deo facta , ut jejunandi , Religionem ingrediendi. Votum *solemne* est traditio & consecratio sui ipsius divino cultui , cum præscriptis solemnitatibus facta , & Dei nomine ab Ecclesiâ acceptata. Duo sunt hujus generis vota , castitatis scilicet in susceptione sacrorum Ordinum , & professionis in Religione per Sedem Apostolicam approbatâ.

Differunt hæc vota tum *à posteriori* , scilicet ab effectu , quia ex cap. 6. *Qui Clerici*. Votum simplex *matrimonium impedit contrahendum , non tamen dirimit jam contractum* , præterquam in Societate Jesu ; votum verò solemne , non solum impedit contrahendum , sed & contractum irritat ; tum *à priori* , scilicet per proprias rationes quas explicare arduum est , unde hic varias in partes scinduntur Theologi.

Potior nobis videtur opinio Scotistarum , qui reponunt voti solemnitatem in statuto Ecclesię , per quod *qui in circumstantiis & cum formalitatibus ab*

Eccleſiâ præſcriptis vover, ad certos effectus inhabilis redditur, ſcilicet ad validè nubendum ratione caſtita- tis; ad habendum rei alicujus dominium ratione paupertatis, ad ſe aliis quàm ſuperioribus obligandum ratione obedientiæ: quam inhabilitatem non contrahunt qui ſimplicia emittunt vota; quandoquidem, qui ſimplex paupertatis, vel caſtita- tis votum emittit, nec dominii, nec matrimonii validè contrahendi incapax efficitur. Hæc autem opinio

Prob. 1º. quia Bonifacius VIII. cap. unico *de voto* in 6. expreſſè dicit *quòd voti ſolemnitas ex ſolâ conſtitutione Eccleſiæ eſt inventa*; idque repetit Gregorius XIII. in Bullâ *Ascendente Domino*: Atqui prædicti Pontifices loquuntur de verâ ac ſubſtantiali ſolemnitate, quandoquidem loquuntur de ſolemnitate prout matrimonii diremptivâ, quæ ſanè ipſiſſima eſt ſolemnitas ſubſtantialis. Ergo ſolemnitas voti non ex ipſâ rei naturâ talis eſt, ut docent Thomiſtæ, ſed à ſolâ Eccleſiæ voluntate pender.

Prob. 2º. quia ſi voti ſolemnitas conſiſtat in traditione & acceptatione, quæ ſit de jure naturæ, dicendum eſt Papam non poſſe in voto ſolemni diſpensare, quod docent iidem Thomiſtæ: Atqui opinio hæc falſa eſt, ut infrâ evincemus; Ergo.

Hinc colliges votum ſimplex & ſolemne non diſferre eſſentialiter; quia idem habent objectum, & illud ſub eâdem ratione formali attingunt. Unde ex Celeſtino III. *Simplex votum apud Deum non minus obligat quàm ſolemne*. Graviùs tamen intra eandem ſpeciem peccat, qui ſolemne votum tranſgreditur; unde circumſtantia voti ſolemnis in conſeſſione apperiri debet.

Cap. v.
ii Cle-
i.

Dividitur 2º. votum in perſonale, reale & mixtum. *Perſonale*, eſt promiſſio actionis vel omiſſionis quæ ipſum voventem afficere debet: tale eſt votum caſtita- tis. *Reale*, eſt promiſſio rei per ſe vel per alium efficiendæ. *Mixtum*, ex perſonali & reali coaleſcit, ut votum eundi ad templum aliquod, ibique calicem offerendi.

Dividitur 3°. in *temporale*, quod ad certum tempus durat, ut votum jejunandi per mensem; & *perpetuum*, quod per totam voventis vitam durare debet, ut votum perpetuæ castitatis.

Dividitur 4°. in *absolutum*, quod fit simpliciter ac sine conditione, ut Voveo castitatem; & *conditionatum*, quod fit sub conditione, ut Voveo Rosarium, si sanitas restituatur patri.

Dividitur 5°. in *morale*, quod spectat ad mores, ut stimulus virtutis; & *panale*, quo promittitur, aliquid faciendum in pœnam criminis; sive jam admitti, ut Voveo jejunium, quia temerè juravi; sive illud admitti contingat, ut Voveo jejunium si juravero. Votum pœnale aliquando duplex est, ut cum extenditur tum ad pœnam, tum ad fugam criminis: v. g. Voveo me non amplius inebriandum, & si contra fecero, à vino abstenturum: aliquando simplex est, ut si ad pœnam solam extendatur.

ARTICULUS SECUNDUS.

De causâ materiali & efficiente Voti.

CONSTAT voti materiam esse debere rem possibilem, bonam, & quæ melioris boni impeditiva non sit; quia non potest Deus rei vel impossibilis, vel malæ aut indifferentis, vel quæ majoris boni impeditiva sit, promissionem acceptare. Sed

Quæritur 1°. circa materiæ possibilitatem, an valeat votum cujus materia partim possibilis est, partim impossibilis.

R. 1°. votum obligare quoad partem possibilem; si talis sit hujusce voti materia ut dividi possit & soleat. Ratio est tum quia vovens censetur tunc partes illas divisim promisisse, id est, se obligasse ad id quod facere posset; tum quia ex citatâ Juris regulâ, *Utile non debet per inutile vitari*.

Hinc 1°. si non potes centum aureos quos vovisti, *S. Thom.*
pauperibus dare, teneris dare decem quos potes, *hic q. 8.
art. 3.*

Si voveris jejunium in pane & aquâ, teneris, si potes, ad jejunium ordinarium, &c.

Hinc 2°. puella quæ virginitatem vovit, si corrupta est, quamvis non possit virginitatem reddere, tamen potest continentiam; & idcirco ad hoc remanet obligata: quia dum simpliciter & sine restrictione vovetur virginitas, vovetur abstinencia ab omnibus venereis.

Hinc 3°. qui post emissum castitatis votum nuptias contraxit & consummavit, quamvis debitum reddere teneatur, debet tamen nec illud exigere, nec reddere, si compars jus ejusdem exigendi amittat; & à secundis nuptiis abstinere, si uxor ante ipsum è vivis excedat. Pari de causâ, qui intravit *Monasterium invitâ uxore*, etsi ratione voti, utpotè invalidi, post uxoris mortem, ad *Monasterium non tenetur redire*; ulterius tamen non poterit uxorem accipere, nec à suâ dum vivet debitum exigere; promisit enim se non exigere debitum, quod in ejus potestate erat; & ideo quoad votum ejus tenuit, &c.

cap. 3.
Con-
st. con-
f.

Hinc denique quoties in objecto unum est per modum principalis, aliud per modum accessorii, principale servari debet, si possibile remaneat, etsi accessorium impossibile factum sit; quia ex jure *accessorium principale ad se trahere* non debet. Excipe nisi accessorii impossibilitas principale ità difficile reddat, ut vovens illud solitariè sumptum vovere non intenderit. Sic qui vovit Romam ire in equo vel rhedâ, iis deficientibus ire non tenetur.

R. 2°. Si partes materiæ non divisim sed collectivè promissæ sint, nulla remanet obligatio si earum pars altera fiat impossibilis: quia vovens non intendit ad unam se obligare sinè alterâ.

Hinc colligunt multi eum qui vovit Ecclesiæ ædificationem, si sola jacere possit fundamenta, ad nihil teneri; quia censetur ædificium totum vovisse per modum unius. Hæc tamen resolutio dubia est; undè censent Navarrus, Sylvester, &c. eum qui votum hoc emisit, vel Capellam in illo vel alio Templo,

Vel saltem fundamenta quæ potest, ædificare debere; quia fieri solet ut alii viso Ecclesiæ principio ad eam perficiendam accendantur. In hoc ergo casu, nisi aliud ferat specialis intentio illius qui vovit, vel sequenda est pars tutior, vel recurrendum ad Episcopi judicium. Iisdem de causis abstinentiam præciperem ei, qui jejunium vovit & solum à carnibus abstinere potest.

Nihilominus communis opinio tenet eum qui vovit se in sacco peregrinaturum, non teneri induere hoc poenitentiae vestimentum si peregrinari non possit, quia votum non fuit de eo emissum, nisi ratione itineris. Sic etiam qui vovit se tali die jejunaturum, si diei huic jejunium affigere voluerit, putà in Sancti alicujus honorem, & eadem jejunare nequeat, non tenetur de sequenti ad jejunandum. Ratio est, quia nisi obsit, quæ hic plurimum considerata est, specialis voventis intentio, id quod impleri non potest in prædictis casibus, se habet per modum principalis, ac ferè per modum totius: porrò qui ad principale non tenetur, nec ad accessorium tenerur.

Quæres 2º. an qui voto disjunctivo promissit Ecclesiæ bovem vel equum, voto suo teneatur, si una materia possibilis sit, altera non, putà quia perierit equus, non verò bos. R. Si jam perierat equus quo tempore votum factum est, votum ab initio non valuit; quia fuit de materia impossibili secundum intentionem voventis, cum vovens intenderet unum præ alio eligere; quod non poterat. Si autem emissio jam voto perierit equus, & necdum electio facta fuerit, tenet votum quoad eam partem quæ possibilis remansit; quia promissio quæ ab initio valida fuit, servari debet quantum potest. Addo voventem ejus rei quæ periit pretium dare posse, quia hanc si superesset præ aliâ dandam eligere potuisset, nisi tamen res ea voventis culpâ perierit; tunc enim eam prorsus dare tenetur quæ superest. Quòd si vovens rem quæ periit dandam elegisset, ad nihil teneretur: quia idem tunc est ac si promissit.

set rem unicam, quam falso penes se esse crediderat.

Quæres 3°. si quis voti prioris immemor, aliud emiserit cum priori incompatible, ut votum serviendi infirmis eâ die quâ peregrinationem voverat, quid faciendum? R. Votum quod est de re meliori servandum esse, quia est validum, cum liceat votum in melius commutare: si verò posterius votum sit de æquali bono, adhærendum est priori, quia votum prius in aliud æquale mutari nequit. Idem est si dubitetur an posterius votum sit de bono meliori, quia possessio stat pro voto prius emisso.

Quæres 4°. an votum non peccandi censeri debeat de materiâ possibili.

R. 1°. votum de vitando omni prorsus mortali peccato, esse de materiâ quæ homini sinè speciali privilegio possibilis est. Hæc tamen vota consulenda non sunt, nisi viris timoratissimis, qui se per plures annos probaverint: aliàs enim viris fragilibus aut scrupulosis, novam lapsus aut scrupuli occasionem indubiè procrearent; unde in iis haud difficile dispensandum esset.

R. 2°. votum de vitando aliquo genere peccati venialis, v. g. mendacio jocofo, esse de re cum communibus gratiæ auxiliis possibili, adeòque validum; quamquam nec istud votum in quibusdam saltem materiis, in quibus difficile est non labi, facile permitti debet. Quis enim ab omni otioso verbo abstinere possit, absque gravi & jugi poenâ, sicque cum crebro & gravi violandi voti periculo?

R. 3°. votum omnia venialia vitandi videri invalidum: non enim valet votum nisi acceptetur à Deo; non acceptatur autem votum & inutile & nocivum: Atqui tale esset votum de quo loquimur, quodque singulis diebus, ingeminandi peccati occasio foret; Ergo.

Circa bonitatem materiæ voti, quæres 1°. an valeat votum de re jam præceptâ. R. affirmat. Ut enim res jure naturali præceptas aliquando de novo præcipit Ecclesia, ita & eandem sibi de novo præcipere possunt homines, ut summius periculantur id ad quod
jam

jam tenentur : hinc voveri solet abstinencia ab illicitis voluptatibus , etsi aliunde imperata.

Quæres 2°. an valeat votum de re indifferenti.

R. negat. & hoc verum est , etiamsi vovens rem illam ad Dei cultum referre intendat : unde non valet votum non nendi , aut unguis non abscindendi die sabbati in honorem B. Virginis. Ratio est , quia materia voti ad Dei cultum referri debet ; at res indifferentis ad Dei cultum verè referri nequit : imò tale votum non vacat à culpâ , cùm superfluum cultum contineat.

Aliud erit , si res de se indifferens honesto fine vestiatur ; ut si mulier à nendo abstinere velit die sabbati , ut expeditior sit ad recitandos sæpiùs B. Mariæ calculos ; itè si vestes albas gestare voveat , vel ut in se specialem singularis quæ in Mariâ emicuit virginittis memoriam excitet , vel quia ex locorum usu eadem vestes certam Mariani cultûs professionem continent.

In dubio an voti materia indifferens sit , an bona ; votum impleri debet ; quia non implendo incurreretur peccandi periculum. Aliud esset in dubio an voti materia illicita foret , necne : quia qui operatur antequam tale dubium deposuerit , facit id quod peccatum esse posse putat ; & id nunquam licitum est.

Sed quid juris , si res voto promissa , ab initio indifferens , deinceps bona evaserit ; putà si jam honestum est non ingredi domum , quam ingredi indifferens erat cùm vovi me eam non ingressurum esse , valetne nunc votum istud ?

R. negat. quia ex Reg. 18. Juris in 6. *non firmatur tractu temporis quod ab initio non subsistit*. Valeret tamen hoc votum , si vovens ex errore credidisset ingressum certæ domûs actu & de facto aliquid habere periculi ; & tunc sublato periculo , cessaret votum ; eodemque resurgente revivisceret.

Quæres 3°. an votum de re bonâ ratione objecti , sed indifferenti ratione finis , sit validum , putà votum jejunandi , vel non ludendi ad parcendum

354 *Tractatus de Religione. PARS II.*

sumptibus. R. negat. quia actio indifferens ratione finis, eo ipso est mala, ut docet S. Thomas: votum autem de re malâ non tenet. Aliud sanè foret, si quis in ordine ad Deum parcere vellet sumptibus, putà ut uberiores egenis stipem erogaret.

Quæres 4°. an valeat votum de re bonâ, sub conditione malâ & turpi.

R. Conditionem malam voto rei bonæ multis posse modis adjici. Et quidem 1°. ad obtinendam rem malam, aut quia ea jam obtenta fuit, ut Voveo preces ut obtineam, vel quia obtinui ultionem de inimico; & tale votum non valet, seu quia in eo ordinatur opus bonum ad finem malum; seu quia Deo aguntur gratiæ tanquam peccati autor extiterit, quod blasphemiam sonat.

2°. Si contigerit res mala, ut Voveo eleemosynam, si juravero; & tale votum tenet, quia nulla est mala circumstantia unde corrumpatur.

3°. Si ex re malâ quæ non vovetur, boni aliquid contingat, ut Voveo eleemosynam, si ex duello victoriam reportem; si ex fornicatione filium suscepero. Atque hoc votum valere censent Suarez, Toletus, &c. quorum opinio falsa mihi videtur: quia vovere eleemosynam si victor ex duello redeas, nihil aliud est quàm vovere, si & eâ conditione ut impium de hoste triumphum reportes, sicque ut Deus crimini tuo benedicat, quod pessimum est. Si tamen malum esset mera conditio, non autem finis à vovente intentus; imò si dubium foret an vovens habuisset malum pro fine, votum adimpleri deberet.

4°. Si malum quod tibi proponis non sit finis operis seu voti, sed finis solum operantis, valet votum, ut si coram pluribus quorum laudes aucuparis, voveas Religionem, tenet votum; quia non refertur ad rem malam; licet res mala te ad vovendum impulerit.

Quod spectat ad ultimam conditionem, ut nempè votum sit de meliori bono, quæres 1°. an valeat votum ingredi Religionem laxiorem.

R. Valere, posito quod statûs Religionis illius

melior sit statu communi qui relinquitur, ut melior Te solet; non ita est de matrimonio, quia ut diximus, matrimonii votum melius bonum excluderet, continentiam scilicet aut Religionem.

Quæres 2^o. quid sentiendum de voto Jephthæ, judic. 11.

R. Si votum illud fuit de immolandâ corporaliter reaturâ rationali, ut docent plerique Patres, & indicare videtur Scriptura, utique illicitum fuit, nec otuit sinè peccato impleri, nisi excusaverit bonas causas, quam hic aliqui agnoscunt. Si verò idem votum fuit de immolatione civili, id est de consecrandâ deo personâ, quæ prior occurreret Jephthæ, nihil abiit vitiosum. Porro prima opinio, ut & communior sit, sic & litteræ Scripturæ magis est consentanea. Vide nostram Tournelii continuationem: in hoc nimis compendio praxi potissimum incumbimus.

Quod spectat ad causam efficientem voti, sit

CONCLUSIO I. Omnis & solus homo rationis impositus vovere potest.

Prob. Quia ad votum requiritur actio humana, ejus incapax est quisquis est rationis impositus. Hinc vovere non possunt ebrii, amentes, &c. possunt verò, ut statim dicam, infantes post adeptum rationis usum, & quicumque peccare mortaliter possunt.

CONCLUSIO II. Omnia omnino vota simplicia, tam de amplectendâ Religione, ab iis emissâ quâ ratione utuntur, sive aliis subditi sint, sive non, videntur de se esse valida.

Prob. quia hæc vota neque irrita sunt ex naturâ ei, cum fiant ab homine qui id quod voverit intelligit, altèr quoad substantiam; neque actu irritantur ullâ lege positivâ, cum nullum extet jus quo hujusmodi personæ ad vota simplicia inhabiles reddantur.

Dixi 1^o. *vota simplicia*: quia Trid. Sess. 25. cap. 5. *De Regular.* statuit ut *professio in quâcumque Religione ante annum 16. expletum factâ, nullam inducat obligationem ad quoscumque effectus*: adeoque non valeat etiam in ratione voti simplicis.

Dixi 2°. *etiam vota de amplectendâ Religionē*. Neque verò me fugit dubios esse circa hanc controversiam Theologos; sed opinio nostra præferenda videtur; 1°. quia tutior est salutis votentis, cum in dubio tutius sit dispensationem petere ab Episcopo; 2°. quia pueri necdum puberes peregrinationis Hierosolymitanæ votum etfi arduum emittere possunt, ex cap. 2. *de Voto, &c.* ubi Alexander III. votum prædictum *in puerili ætate* emissum eleemosynæ reddimi mandat, quæ commutatio præviam voti validitatem supponit; 3°. quia ut quis sufficienti ad votum ratione præditus censeatur, necesse non est ut quasi in bilance trutinet quæcumque ad votandum promoveri, vel à votendo deterrire possunt; neque itè ut omnem quæ votum subsequi possit difficultatem prævideat; aliàs quæ vota, vel matrimonia starent? Satis ergo est ut rei substantiam, ejusque difficultates intuitu generali prospiciat; hujus autem intuitus capaces sunt quæ verum rationis usum habent: vident enim v. g. RR. PP. Capucinos nudo pede gradi, à superioribus pendere, exhausti calore, uri gelu, &c. quodd autem hæc minis intueantur quam alii, solum efficit ut facilius dispensari debeant.

In dubio an puer sufficientem haberet rationis usum, censet Sanchez videndum esse, an infans septennium explevisset, necne: in priori casu obligare votum, & cujus eadem ratio est, juramentum; in posteriori autem præsumi defectum rationis, nisi de illo constet; sicque nullam esse voti aut juramenti obligationem. Si verò, ait idem Theologus, dubium sit an puer esset septennis tempore voti, *credo, in voti favorem præsumendum; quia de illo constat, excusatio autem dubia est: itè quia rarissimè aut nunquam ante septennium emittuntur vota aut juramenta promissoria.*

Dixi 3°. Vota hæc esse *de se* valida, quia per accidens contingere potest, ut sint vel fiant nulla, prout scilicet à parentibus irritata fuerint, vel ante, vel postquam emissæ sunt; de quo infra, Art. 6. Sect. 3.

ARTICULUS TERTIUS.

An votum sit opus bonum, meritorium, & obligatorium?

Quæstio est an vota de rebus aliàs non præceptis in novâ lege fieri queant, & facta obligent. Negavit Lutherus, tùm Lib. *de votis Monach.* tùm exemplo suo, cùm Catharinam *de Bore* Religiosam, Religiosus ipse & Sacerdos in uxorem duxerit. Sit

CONCLUSIO I. Votum actus est honestus, & Legis Evangelicæ statui conveniens.

Prob. 1^o. ex Apost. qui de viduis quæ suum castitatis votum non servabant, sic scribit I. ad Timoth.

5. *Habentes damnationem, quia primam suam irriam fecerunt*: sed si votum esset aliquid Evangelicæ Legis statui repugnans, non haberent damnationem qui ipsum violant, sed econtrà; Ergo.

Prob. 2^o. ex Concilio Illiberitano an. 305. Can.

3. *Virgines, inquit, quæ se Deo dedicaverint, si pactum perdidierint virginitatis... placent nec in fine dandum eis esse communionem.*

Prob. 3^o. ex SS. Patribus, quos inter in re evidenti sufficit Augustinum adduxisse. Sic ille verba hæc Psalmi 75. *Vovete & reddite Christianis applicans: Bene vivere secundum communem modum.... hoc totum omnes vovere debemus. Sunt etiam vota propria singulorum: alius vovet Deo castitatem, &c.* Ergo ex S. Doctore voveri possunt, tùm ea quæ sunt in præcepto, ut *benè vivere*, tùm ea quæ consilii sunt, ut castitas.

Objiuntur duo, 1^o. quòd vota libertatem nobis à Christo assertam tollant; 2^o. quòd qui vovet majoris se peccati periculo exponat, & sæpius poeniteat voti sui; sed hæc non nocent. Unde

R. ad 1. Libertas Evangelii est libertas à peccato, non autem ab eo quod majoris perfectionis vinculum esse potest.

358 *Traſſatus de Religione. PARS II.*

R. ad 2. eos qui prudenter vovent, & Domini verborum meminerunt, *Oportet ſemper orare*, magnis ſubtrahi periculis, & nunquam voti ſui poenitere: & verò adverſariorum ratio probaret præcepta Dei non expedire; *ubi enim non eſt lex, nec prævaricatio.* Rom. 4. v. 15.

CONCLUSIO II. Opus quod fit ex voto, melius eſt eo quod fit ſine voto, & magis meritorium.

Prob. tum quia tale opus habet bonitatem quam non haberet ſine voto, jungit enim bonitatem actus v. g. caſtitaſis, bonitati voti; tum quia opus quod fit ex Religionis virtute inter morales præſtantiſſimâ, melius eſt eo quod fit ex aliâ virtute morali, caſtitaſis, v. g. vel miſericordiæ; Ergo tale opus melius eſt tum extenſivè, quia à pluribus virtutibus proficiſcitur; tum intenſivè, quia à virtute perfectiori emanat.

Prob. 2°. Gravius peccat qui caſtitaſtem Deo promiſſam violat, quàm ſi non voviſſet; Ergo à contrario melior eſt actus caſtitaſis quæ vota eſt, quàm quæ vota non fuit.

Obj. Quod fit ex neceſſitate minus habet meriti; quàm quod fit voluntariè; ſed quod fit ex voto, fit ex neceſſitate; Ergo.

R. neg. maj. ſi agatur de neceſſitate non naturali quæ meritum tollit, ſed morali quam quis ſibi met imponit. *Felix enim neceſſitas*, ait Auguſtinus Epift. 127. *quæ in meliora compellit.* Etverò quis credat Deum aut ſuperiores eò quòd quidpiam præcipiunt, meritum minuere? Dicendum igitur id quod ex parte libertatis deeſſe videtur, abundè compenſari per motivum nobilium virtutis ex quâ operantur qui legem ſibi vel à Deo, vel à ſemetiſſis impoſitam adimplent.

Quod ſpectat ad obligationem voti, quinque circa eam expendenda ſunt, 1°. an votum ut ſic voventem obliget; 2°. an ſemper obliget ſub gravi; 3°. & 4°. an etiam obliget cum vel metu extortum eſt, vel dubium eſt an emiſſum fuerit; 5°. an & quatenus obliget votum conditionale, De quibus ſu-

CONCLUSIO III. *Hæreticum est asserere votum non obligare.* Ità S. Thomas quodlib. 3. a. 12.

Prob. 1^o. ex Script. Eccl. 5. *Si quid vovisti Deo; ne moreris reddere; displicet enim ei infidelis & stulta promissio. Sed quodcumque voveris redde, multòque melius est non vovere, quàm post votum promissa non reddere.* Deuter. 13. *Cùm votum voveris non tardabis reddere, quia si moratus fueris, reputabitur tibi in peccatum.* P^r. m. 75. *Vovete & reddite:* Unde sic: Hæretica est opinio quæ apertis Scripturæ textibus repugnat: Atqui talis est opinio quæ votorum obligationem negat.

Prob. 2^o. ex S. Augustino Epist. 127. *Quia vovisti, jam te obstrinxisti, aliud tibi facere non licet.*

Prob. 3^o. Magis obligatur homo Deo, quàm homo homini: sed homo tenetur in conscientia promissionem alteri homini factam exequi; Ergo et fortiori factam Deo.

CONCLUSIO IV. *Votum obligat graviter in materia gravi, leviter in levi.* Ità communior opinio.

Prob. 1. pars de quâ nemo ambigit, tùm ex Apostolo qui damnationi obnoxias dicit esse viduas, *quia primam fidem irritam fecerunt;* tùm ex S. Augustino qui ibid. sic loquitur: *Quia tenetur apud Deum sponsio tua, non te ad magnam justitiam invito, sed à magnâ iniquitate deterreo.*

Ea porrò in votis censetur gravis materia, quæ per se vel ex circumstantiis ad honorem Dei, vel spiritualem voventis utilitatem notabiliter conducit; quæque si ab Ecclesiâ præciperetur, obligaret sub mortali. Hinc qui vovit semel se jejunare, peccata confiteri, Missam audire, mortalis peccati reus est si hæc omittat, nisi omittat in circumstantiis in quibus non peccaret Ecclesiæ præceptum omittendo.

Prob. 2. pars 1^o. quia votum est privata lex quam vovens sibi imponit, & quidam cum Deo contractus: porrò lex & contractus non obligant graviter in materia levi; 2^o. quia levis infidelitas, visus est injuria: sed violatio voti in materia leviori

levis eſt infidelitas; 3°. quia votum non obligat; niſi ut acceptatur à Deo: Atqui probabile non eſt quòd Deus rem levis momenti acceptet cum obligatione ſub mortali: talis enim obligatio irrationabilis videtur; Ergo.

Obj. Juramentum falſum in materiâ etiam levi ſemper eſt mortale; Ergo à pari.

R. neg. conſeq. qui enim Deum invocat in teſtem falſi, gravem ſemper injuriam Deo irrogat: ſed aliud eſt de voto, quod cum obliget per modum legis, non obligat ſub mortali, niſi quando lex rationabilis ſub mortali obligare poteſt.

Hinc non peccat letaliter, 1°. qui omittit *Pater & Ave* quæ ſemel recitanda voverat; 2°. qui ſingulis diebus aſſem unum pauperibus largiri debens, ſemel aut iterum non dat; ſectis ſi toties omitteret, ut inde coaleſceret gravioris materiæ omiſſio; 3°. qui leve aliquod peccatum facit; niſi peccatum illud valdè indecens foret perſonæ voventi, ut in Epilcopo certa verba quæ malè ſonant, etiam in ore ſecularium, quia cum tunc votum fieret ob gravem cauſam, obligaret ſub mortali, ait Henao.

Quæres an vovens poſſit ſe ſub culpâ ſolùm levi obligare in materiâ gravi. R. affirmat. 1°. quia actus agentium non operantur ultra intentionem eorum; Ergo qui non vult ſe obligare ſub gravi, nonniſi ſub levi obligatur; 3°. quia vel poſſibile eſt materiam gravem vovere ſub obligatione levi, vel non: ſi 1. votum obligat ſub levi: ſi 2. non ſtat votum, cum ſit de re impoſſibili. Graviter tamen obligant, velis, nolis, vota quæ fiunt in Religione; tum quia ità decernit Eccleſia, tum quia vota hæc obligationem utrinque oneroſam pariunt nempe in proficiente qui ſe Religionem, & in Religione quæ proficiente ſe obligat; cumque hæc ſe graviter obliget, debet & vovens ei ſe graviter obligare ut ſervetur æqualitas.

Dices: Votum pendet quidem à vovente ut fiat, at non pendet ab eo ut obliget, ſed à Deo qui vult

Voventem sibi obligari. Ergo si materia gravis sit, vovens voti sui obligationem restringere nequit.

R. dist. ant. Non pendet ab eo ut obliget simpliciter, quia nulla est vera promissio, quæ veram non importet obligationem, C. non pendet ab eo ut plius aut minus obliget, N. Sic lex superioris jure naturali & divino obligat, & tamen fatentur aliqui adversariorum, pendere ab intentione legislatoris ut rem gravem leviter præcipiat.

CONCLUSIO V. Votum emissum ex gravi metu ad idem extorquendum injustè incusso, non obligat.

Prob. Votum non valet cùm ab Ecclesiâ reprobatur: Atqui vota ex metu gravi injustè ad eadem extorquenda incusso, ab Ecclesiâ reprobantur, ut patet ex titulo *De his quæ vi, &c.* cap. 1. & 2. Ergo si puella emiserit Religionis votum ob timorem patris, non solum mortem, sed alia morte longè minora minitantis, votum ejus non tenet: quia injuriæ v. g. graves, sunt quid magnum respectu puellæ.

Valet tamen votum, 1°. si metus levis sit, quia tunc nec ex rei naturâ, nec ullo jure irritum est; 2°. si metus gravis quidem sit, sed justè incutiat: ut si Judex mulierem adulteram adigat ad vovendum, nisi mortem pati malit; quia non tam illi metus incutitur ut voveat, quàm ei ostenditur evadendi supplicii via; 3°. si metus injustè quidem incutiat, sed non ad extorquendum votum: hinc si metu mortis tibi statim à latronibus inferendæ, voveas Religionem, tenet votum, quia nemo te ad vovendum compellit; non teneret tamen, si te à facie hostis ad Monasterium confugientem, Superior intra domum recipere nollet, nisi voveres; idem enim est ac si te traderet in manus inimici, quod gravem ac iniquum metum importat. Imò etsi Superior, ob imminens sibi damnum, posset aliquid exigere titulo compensationis, non tamen posset exigere ut voveres, quia votum liberæ electionis esse debet.

Porro metus gravis & injustus jure solum positivo, non autem naturali vota irritat. Ratio est,

quia metus injustè incussus, aliquando non tam est gravis, & ideo minùs libertati nocet quàm metus justè vel naturaliter incussus: & is tamen non tollit voti obligationem.

Jam ut intelligatur an votum dubium obliget, notandum est, duplex de voto dubium haberi posse. Vel enim dubitatur an votum emissum fuerit; vel certò constat emissum fuisse votum, sed dubitatur an hoc vel illo modo. Circa primum, de quo potior hic movetur quæstio, & cujus resolutio resolutionem posterioris utcumque importat, fit

CONCLUSIO VI. Votum de quo legitimè dubitatur, an emissum fuerit, impleri debet.

Prob. 1^o. In dubiis tutior pars est eligenda, cum nullum occurrit fundamentum vi cujus pars altera possit eligi prudenter: Atqui cum de voto agitur, pars tutior est adimpletio voti, ut per se patet: aliundè verò nullum est fundamentum vi cujus pars altera prudenter eligi possit. Si quod enim tale hic esset fundamentum, utique libertatis possessio, ut adversariis placet: Atqui id gratis asseritur; cum qui dubitat an votum emisit, eo ipso dubitet de hac suâ libertate, uti fusiùs dictum est in Tract. de Conscientiâ; Ergo.

Fatendum est tamen, dubium voventis excuti posse in hunc modum ratiocinando: Certum est mihi diuturnâ experienciâ, me non oblivisci rerum quas maturè proposui; Ergo si tale emissem votum, hujus recorderer, ut aliarum meminisse soleo rerum quas maturè deliberavi; Ergo non feci, quia ejus non memini.

Prob. 2^o. Si quis in dubio de voti emissionem, posset votum non servare, posset quoque in dubio de valore matrimonii sui debitum petere; falsum consequens. Minor patet ex cap. 44. *De sent. excom.* Prob. maj. Ideo in dubio matrimonii conjux debitum petere nequit, quia se exponeret periculo faciendi quod non licet: Atqui eadem ratio militat in materiâ voti; cum enim certa detur lex de non

violando voto, hoc ipso quod quis dubitat an votum emiserit, dubitat an non servando votum, violet eam legem; Ergo in hoc dubio votum servare debet, nè periculo transgressionis se obijciat.

Prob. 3^o. tùm ex S. Thomâ, in 4. dist. 38. q. 1. a. 3. tùm ex S. Antonino, 2. p. tit. 11. c. 2. *Existens*, inquit, *in dubio, an transgrediatur votum & per consequens peccet mortaliter, tenetur se ponere in tuto, ut scilicet votum non transgrediatur.*

Hinc colliges eum qui certus est de substantia voti, sed dubius manet de qualitate ejus aut quantitate, debere votum strictius interpretari; unde qui certus se vovisse Religionem, dubitat an rigorosam voverit, non debet laxiorem ingredi, quia exponeret se periculo non implendi votum. Idem est de eo qui dubitat an satis deliberatè voverit; modo non voverit ante septennium, quia tunc defectus rationis & deliberationis præsumuntur ex communiter accindentibus, cap. 4. & 5. *de despons. impuberum.*

. Quod spectat ad votum conditionale, variaz ejus sunt species. Aliud enim fit sub conditione de præterito, aut præsentis; aliud sub conditione de futuro, quæ vel necessaria est, vel contingens. Aliud sub conditione honestâ; aliud sub turpi; aliud sub conditione cujus exitus pendet à vovente; aliud sub conditione quæ ab alienâ voluntate pendet. De his generales regulas statuemus, quæ etiam juramento applicari poterunt.

Regula I. Votum emissum sub conditione de præterito, vel de præsentis, statim obligat.

. Prob. quia res de facto est; vel non est; fuit vel non fuit; Ergo nihil est tunc quod voti obligationem suspendat; ergo rursus votum illud non conditionale, sed absolutum censi debet. Idem est cum conditio est quidem de futuro, sed necessaria; ut Voveo castitatem, si sol oriatur. Aliud est cum particula *si* æquivalet particulæ *quando*; sic filius qui Religionis ingressum vovet, si pater suus obierit, censetur tandem vovere pro tempore mortis ejusdem.

Regula II. Votum ſub conditione contingenti ; non obligat niſi poſitâ eâdem conditione.

Prob. Quia ea eſt hujus conditionis natura , ut ad eventum uſque vim actûs ſuſpendat quoties ſuſpendi poteſt.

Debet autem conditio impleri ſecundùm ſe totam , etſi materia ejus ſit dividua. Unde qui Religionem vovit ſi frater ex itinere ſanus redeat , non tenetur voto , ſi frater revertatur quidem , ſed infirmus. Si tamen conditio ſanitatis , non fuiſſet in ipſo prioris voti actu , ſed deinceps , uno etiam poſt inſtanti adjecta , deberet votum impleri , quia novas promiſſioni jam à Deo acceptatæ conditiones addere non licet.

In dubio an ſecunda conditio incontinenti adjecta fuerit , votum impleri debet , quia conſtat de voto , non autem de cauſâ reſtringente. Unde colliges , eum qui dubitat an quidpiam voverit ſub conditione diſjunctivâ , putâ ſi frater aut ſoror redeant in patriam , poſito alterutrius reditu , teneri ad votum.

Duo hîc inquiruntur ; 1°. ad quid teneatur qui vovit ſub conditione quam nesciebat jam impletam eſſe ; 2°. qui vovit ſub conditione quæ non in propriâ quidem formâ , ſed in æquivalenti impleta eſt. Sit in exemplum prioris casûs : Joannes vovit aureos decem dandos pauperibus , ſi pater ex Pragâ rediret , & is jam redierat. Sit in exemplum poſterioris : Petrus vovit Religionem , ſi ſoror quæ ei indiget , decenter nubat , & illa moritur.

R. In priori caſu ruit votum , quia tota vovendi ratio erat ut Deus incolumem reduceret eum , qui jam ſoſpes redierat. Aliud eſſet , ſi alia fuiſſet voventis intentio.

R. in ſecundo caſu ſtare votum , niſi etiam repugnet intentio voventis. Ratio eſt , quia Petrus vovit Religionem , ſi ſororis curâ ſuâ indigentis obex , eum in ſeculo non retineret : porrò extinctâ ſorore ſublatus eſt obex. Eâdem de cauſâ ſi eleemoſynam voveris , poſito quòd hæc navis certum tibi

lucrum afferret, quod ex aliâ percepisti, tenet votum: quia censeris vovisse, si commodè eleemosynam largiri posses. Hic tamen ut ubicumque, circumstantiæ & speciem & decisionem variant. Si enim voveris occasione navis cui ob periculosum mare plurimum verebaris, aliâ redeunte, sed non istâ, votum cessat, quia in hujus, si ita loqui fas est, naviculæ gratiam voveras.

Regula III. Votum emissum sub turpi conditione de futuro, non valet, nisi conditio intelligatur in sensu pœnali.

Prob. quia in hâc promissione, Voveo eleemosynam si vindictam sumpsero, si fornicari possim, &c. conditio regulariter induit finem voti, & res promissa habetur ut medium ejusdem finis obtinendi: Atqui nec valet nec valere potest votum cujus finis est ipsum crimen; Ergo prædicta vota non valent, nisi res promissa assumatur ut pœnam criminis, ut sensus sit: Voveo eleemosynam, si fortè ed usque miser sim ut fornicationi consentiam.

Quod dictum est de conditione turpi, idem de impossibili dicendum. Neutrius quidem habetur ratio in matrimoniis & ultimis voluntatibus; quia sic sanxerunt publicæ leges; sed aliud est in voto, quod totum à voventis intentione pendet.

Regula IV. Cùm votum sit sub conditione de futuro, quæ ab alterius voluntate pendet, duo ut plurimum præcavenda sunt: 1^o. expectandus est conditionis eventus; 2^o. proinde nec vi nec dolo impediendum quominus impleatur conditio.

Prob. 1. pars: quia aliàs qui vovit Religionem, si futurum sit ut pater suus in id consentiat, perinde se haberet ac si nihil vovisset: quandoquidem non expectato patris dissensu, posset ad nutum ducere uxorem: hæc autem quàm Dei irrisoria sint, nemo est qui non sentiat.

Prob. 2. pars: quia si vovens conditionis eventum, seu consensum patris expectare teneatur, à fortiori eundem fraudulenter non impedire tenetur.

Liceret tamen eas præsertim quæ supervenissent rationes exponere patri, ex quibus inferre posset, fatiis esse tum sibi, tum filio, ut omnem deneget consensum.

Hæc nostra regula procedit de conditione honestæ. Pater enim qui vovisset Religionem si filius suus crimini se dedat, id pro virili impedire debet: quin & aliquando impediri potest conditionis honestæ eventus, intuitu majoris boni. Sic qui vovit elemosynam si neptis sua Titio nubat, potest ei perfectiorem statum suadere; quia votum non obligat cum majoris boni proprii vel alieni impedimento.

Quæres an si pater, vel communitatis superior aliquem repellat, is liber maneat à voto ita ut iisdem ex post facto consentientibus, possit quam aliam volet partem amplecti. Afferunt plures quos sequi non ausim. Quia quisquis seriò & bonâ fide agit cum Deo, censetur polliceri se facturum quod moraliter penès se fuerit, ut tandem voti compos evadat: itane verò se gerit, qui tranquillus manet ex priori repulsâ, quam & à patre à quo diligenter & à superioribus qui candidatos probare amant, expectare debuerat? Fatendum tamen nec postulanti peragrandas esse omnes Ordinis domos, nec eidem ad exterarum terras transeundum esse, ut tentet an in iis recipi possit: quapropter sufficiet ut moralem quam vir prudens adhibere solet, diligentiam adhibeat.

Regula V. Qui vovit sub conditione à semetipso dependente, hanc aliquando impedire potest; aliquando si impediatur, vel peccat graviter, vel etiam tenetur voto.

Prob. 1. pars: Qui enim vovit, si Religionem unquam profiteatur, Carthusiensem professurum, haud utique hanc profiteri tenetur. Quod si aliam Religionem ingressus fuerit, tenetur ab eâ ad Carthusiensem transire, nisi jam professus sit.

Prob. 2. pars: Qui enim vovit aliquid si sanitatem recuperet, & nè recuperet noxiis utitur alimentis, in fraudem voti peccare censetur: idem est de eo

qui vovit Religionem si litteras discat, & nē discat, de industriā studium omittit; Ergo uterque & reus est voti, & voto teneri pergit. Etverò an à promissa liber esset, qui pollicitus mutuum Joanni quoties ad se veniret, eundem excluderet à domo suā?

Quin & eum quoque voti reum putem, qui sinē dolo, sed non sinē negligentia impedit nē ponatur conditio sub quā vovit: 1°. quia negligentia saltē gravis dolo æquiparatur; 2°. quia vovens finem sub conditione quæ à se pendet, videtur indirectē vovere id quod necessarium est de viā communi ut conditio impleatur; neque enim seriō voveret finem qui excluderet media à se dependentia. Ad minus ergo hoc in casu consulendus est Episcopus, & ab eo petenda voti dispensatio; quam & denegare debet, si vovens culpam suam etiamnum reparare possit. Haud tamen reum facerem voti, eum qui extraordinariis ad implendam conditionem viis usus non esset, putā qui cariora undecumque remedia non collegisset, qui diu noctuque non impalluisset libris.

Conditionali voto annexum est pœnale, quod vel est simplex, ut si quis voveat eleemosynam, si luserit; vel duplex, si voverit & abstinentiam à ludo, & eleemosynam si luderet. In hoc ultimo casu, qui dispensatus est à voto priori, à posteriori liber manet; quia sublato principali, tollitur accessorium; nisi aliud ferat intentio, voventis. Suspecta tamen mihi haberetur prioris voti dispensatio absque posterioris mentione obtentā; quia pœnalitas apposita, prioris voti gravitatem arguit.

ARTICULUS QUARTUS.

Quando, & per quos debeat Votum adimpleri.

Dico 1°. Si vovens nullum sibi præscripserit tempus quod votum impleat, debet illud implere quamprimum commodè potest,

Prob. quia promisso omnis quæ limitata non est, statim potest exigi; ac proinde si exigatur, statim implenda est: Atqui Deus statim requirit voti executionem ut patet ex cit. cap. 23. Deuter. Ergo culpabilis est omnis mora quæ rationabili causâ non cohonestatur. In hac tamen morâ occurrere potest materiæ parvitas quæ à mortali excuset; imò nè veniale quidem erit peccatum, si mora sit adeò brevis, ut viri prudentis arbitrio pro nihilo debeat reputari. Hinc qui vovit Religionem, differre potest donec vel satis habeat virium ut Religionis labores ferat, vel satis scientiæ, ut munia ejus exercere possit: hic tamen consulendi essent locorum Superiores, aliive prudentiâ commendandi.

Dico 2°. Votum impleri debet præscripto tempore, si quod præscriptum fuerit.

Prob. quia tempus illud est veluti pars materiæ voti; Ergo cum votum quoad omnes partes impleri debeat, debet & impleri quoad tempus. Hinc qui vovit jejunium die Sabbati, peccat mortaliter quasi die ab Ecclesiâ statuto non jejunaret, nec potest jejunium aliam in diem transferre.

Quæres 1°. an possit præveniri tempus voto præscriptum. R. vel tempus præfixum fuit ut voti adimpletio non ultra differretur; vel res promissa huic diei affixa est in honorem ipsius diei, v. g. ob festivitatem alicujus Sancti. Si primum, potest tempus præveniri, quia votum etiam ante illud tempus obligat; nam qui in hac suppositione dicit, *Voveo me mea tali tempore peccata confessurum*, æquivalenter dicit, *non differam ultra tale tempus*. Quòd si ultra præfixum tempus confessionem differat, debet postea confiteri; sicut debitor cui præfixus est mensis terminus ut solvat, debet postea solvere; & communiter pœnitens cui impositum est à Confessario jejunium die Veneris, debet postea jejunare, si die præscriptâ non jejunaverit. Si secundum, tempus præveniri non potest, quia promissio habet tunc pro objecto tale tempus, prout ab alio quovis tempore

listinguitur : unde qui executionem voti tempore
uo omisit, non tenetur illud postea implere, sicut
ui die festâ non interfuit Sacro, non tenetur eidem
lie sequenti interesse, tametsi peccati sui pœnitentiam
agere debeat. In dubio an tempus præfixum sit
hoc vel illo modo, judicandum est in favorem voti.

Quæres 2°. an qui prævidet fore ut præfixâ die
votum implere nequat, debeat tempus prævenire.

R. Si votum certæ sit affixum diei in honorem ejus,
necesse non est diem præveniri; idem dicendum
quando terminus præfixus est ut obligatio voti ad
tunc usque diem suspendatur : quia in utroque casu
votum est de re prout tali tempore faciendâ. Si verò
tempus præfixum sit nè obligatio ultra illud differre-
ur, præveniendum est; quia tunc votum obligat
pro toto tempore, & singulis ejus partibus disjunc-
tivè sumptis. Sic qui prævidet se tempore paschali
impeditum iri à confessione, tenetur antea confiteri.

Quæres 3°. an vovens ea quæ vovit per semet-
ipsum implere teneatur. R. votum personale ab
ipso vovente impleri debet; reale verò per alium
impleri potest.

Prob. 1. pars : quia materia voti personalis, est
propria voventis actio, v. g. jejunium : Atqui
propria unius actio per alium fieri nequit.

Prob. 2. pars : quia votum reale non requirit
actionem, sed rem voventis : hæc autem per alium
dari potest, ut patet in eleemosynâ. Non solum au-
tem votum impleri potest per alium qui è tuis, sed
etiam qui è suis rebus voto tuo satisfacere intendat :
sicut enim si sinè voto calicem Ecclesiæ debeas,
nihil debebis si alter calicem hunc pro te donet ;
sic si eundem debeas ex voto, nihil debebis cum
alter eum pro te tradiderit. Ex his colliges votum
mixtum quatenus personale est, per alium impleri
non posse, posse verò quatenus est reale.

Hinc inferes hæredem, licèt teneatur de voto rea-
li, non teneri de eo quod personale est. Excipe ta-
men, 1°. si ei consenserit; 2°. si hæredes non necesse

farii eâ conditione instituantur, ut institutoris sui votum impleant : tunc enim ad illud tenentur, non quidem vi religionis, cùm non voverint ipsi, sed vi iustitiæ ; 3°. si votum quod emissum est, tale sit, ut à posteris illius qui ipsum emisit, debeat continuari ex usu recepto, ut votum pium à Parochiâ factum, cui non resistat Episcopus.

Circa id quod dixi, teneri hæredem ad implendum auctoris sui reale votum, duo notanda : 1°. eum teneri solum ex eo quod deductis debitis & expensis funerum superest ; 2°. eundem solum teneri salvâ legitimâ, quia hæc est proprium hæredis bonum ; hæres autem non tenetur ad implendum defuncti votum ex propriis.

Quatuor circa interpretationem voti proponuntur regulæ.

Prima, votum interpretandum est juxta intentionem quam vovens habuit, vel habere debuit : votum enim utpotè privata lex, non obligat ultra intentionem legitimam vovens.

Hinc qui vovit aliquod Monasterium ingredi, si principaliter intenderit Religionis ingressum, & secundariò solum intenderit locum hunc ; quamvis in eo recipi non possit, debet tentare alia, tùm ejusdem, tùm alterius Ordinis Monasteria, tali numero, tali distantia & diligentia, ut id prudentis iudicio sufficere videatur. Si verò principaliter intenderit hanc Religionem, vel huncce numero Conventum, liber erit à voto, si in illâ vel in isto recipi non possit. Quod si illum ut Laicum recipere velint, non tenebitur, si ex ejus conditione, & vitæ cursu appareat eum statum hunc non intendisse.

Si quis verò vovit indistinctè Religionem, non satisfaciet voto, ingrediendo Communitatem in quâ dissolutè vivitur, & non servatur regula ; nisi sit spes quòd brevi introducenda sit Reformatio : debet ergo aliam ingredi Religionem ; & si hanc laxiorem expressè voverit, non debet votum servare, utpotè quod ratione materiæ quodammodo illicitum sit, . . .

Secunda, si clara non sit voventis intentio, votum interpretandum est secundum communem intelligentiam verborum quibus expressum fuit: quilibet enim præsumitur juxta communem usum loqui, si vim linguæ intelligat. Hinc qui vovit Sacrum, non satisfacit si pro eodem stipendium recipiat, quia quod vovetur, gratis dari solet: hinc etiam qui vovit jejunium quâlibet feriâ sextâ, jejunio tenebitur si Nativitas Domini in feriam sextam inciderit.

Tertia, votum ut juramentum strictè interpretandum est. Unde qui vovit susceptionem Ordinis sacri; non ex tunc tenetur ad castitatem aut ad Horas; qui vovit jejunare pluribus diebus, satisfacit jejunando duobus: qui vovit eleemosynam, implet votum dando modicam, si majorem non intenderit, etsi cogitaverit de majori; quia obligatio non ex cogitatione nascitur, sed ex intentione. Videndum tamen nè ità eleemosynam suam minuat, ut hæc habitâ ratione qualitatis personæ quæ vovet, aut rationis quæ ad vovendum impulit, aut consuetudinis locorum, quasi ad nihilum redigatur.

Quarta, voti materia eo debet modo poni, quo poneretur materia legis divinæ aut humanæ, quia votum habet naturam legis; unde qui vovit Horarum recitationem, non satisfacit si sinè attentione recitet: quod si cui præcedentes regulæ non sufficiant, debet is virum prudentem consulere, & ejus decisionibus obsequi.

ARTICULUS QUINTUS.

Quotuplici modo tollatur Obligatio Voti.

VOti obligatio iisdem tollitur modis quibus aufertur obligatio juramenti; unde aliquando ità tollitur, ut nè quidem induci possit; aliquando jam inducta aufertur; & id quatuor modis contingit, scilicet materiæ mutatione, commutatione, irritatione voti, & dispensatione. Quod spectat ad mutationem

materiæ, ſequenda eſt hæc regula, toties & tunc dumtaxat votum deobligat, cum mutatio tanta ſupervenit rei promiſſæ, ut eam in ſtatu moraliter diverſo conſtituat: adeò ut ea res ab illâ quæ promiſſa fuit, moraliter diverſa eſſe videatur, ſeu ratione difficultatis, ſeu ob alias circumſtantias: unde votum jam non obligat cum impleri non poteſt ſine peccato, ſine periculo vitæ, honoris, aut alterius gravis detrimenti. Idemque erit quoties res quæ promiſſa eſt, judicatur moraliter mutata fuiſſe, vel ex communi hominum conſenſu, vel ex conſuetudine, vel ex aliquâ Juris regulâ; vel cum talis & tanta eſt ea quæ ſupervenit mutatio, ut ſi eadem in humanis legibus contingat, eæ viros etiam timoratos obligare deſinant.

Hinc 1°. qui vovit ſe ſingulis diebus daturum ſtipem egeno, quem virum frugi, ſuiſque partibus ad dictum exiſtimabat, ex communi ſententiâ adhuc dare tenetur, etſi pauper ille nec ſit vir frugi, nec voventi addiſtus: quamvis enim vovens, votum emiſſurus non fuiſſet, ſi cognoviſſet res ut ſe habebant; haud tamen voti materia in ſtatu moraliter diverſo cenſeri poteſt.

Hinc 2°. quia quiſquis vovet eleemoſynam, vovet pauperis ſublevationem, ſi is cui eleemoſynam voto promiſſit, ex egeno fiat locuplex, jam ad nihil tenetur, ſicut nec teneretur, ſi ipſe ex divite factus inops phyſicè vel moraliter impar fieret erogandæ eidem quam ſolebat eleemoſynæ, quandiù nimirum ſubſiſteret is mutatæ fortunæ ſtatus, quia res jam foret in ſtatu, non utcumque, ſed moraliter diverſo.

Hic tamen tria notanda, 1°. fieri poſſe ut quis cum ipſo etiam mortis periculo votum ſuum exequi teneatur, ut ſi executioni ejus annexum ſit legitimâ de cauſâ vitæ ſtipendium: unde qui vovit ſe peſtis tempore infirmis ſervitutum eſſe reſiſtere nequit, ſicut nec miles ſtationem ſuam ingruente hoſte deferere poteſt in conſcientiâ; 2°. in dubio an materiæ mutatio tanta ſit ut voti obligationem perimat, votum adimpleri debere: quia dubia excuſatio vinculum

tertium extinguere nequit; 3°. quæ de notabili materiæ mutatione, voti vinculum, aut perimente, aut suspendente ad tempus, dicta sunt, ad votum simplex esse limitanda: aliud enim est de voto solemni, quod moraliter loquendo firmum esse debet sicut matrimonium. Idem de prioribus Jesuitarum votis docet Sanchez. His positis dicendum de commutatione, dispensatione, &c.

S E C T I O P R I M A.

De Commutatione Voti.

Suppono 1°. votum propriâ voventi autoritate posse mutari in aliquid evidenter melius; ut patet ex cap. 3. *de jurejur.* Sed 1°. melius illud non debet esse aliunde præceptum, aliàs omnia penè vota facilè eluderentur; 2°. melius non dicitur id quod est dignius, sed quod inspectis personæ, temporis & loci circumstantiis magis ad salutem congruit; unde vix unquam jejunium aut eleemosyna in orationem mentalem, licèt hæc per se nobilior sit, mutari possunt.

Suppono 2°. necessariam esse superioris auctoritatem, etiam ut votum mutetur in quid æquale: tum quia etsi mutatio hæc nullam Deo injuriam facere videtur, est tamen contra Ecclesiæ jura, quæ nullibi hanc mutationis libertatem concessit; tum quia facilè contingit ut homo in propriâ causâ decipiat; & id æquale putet quod reverâ minus est. His prænotatis,

Quæres 1°. quis possit vota commutare. R. id posse eos omnes qui potestatem habent dispensandi, sive ordinariam, sive delegatam; quia ex Reg. 53. Juris in 6. *Cui licet quod est plus, licet utique quod est minus*, præsertim in eodem genere, sed plus licet ei qui dispensare potest, quia potest totum remittere; Ergo.

Quæres 2°. an mutato semel voto reservato, v. g. castitatis perpetuæ, in materiam non reservatam, v. g. in jejunium, possit jejunium istud commutari

374 *Tractatus de Religione. PARS II.*

ab iis qui non habent potestatem dispensandi in votis Papæ reservatis. R. affirm. quia tunc nihil superest quod non possit tolli ab Episcopis, aut qui eorum auctoritatem habent. Et id patet 1°. quia votum hoc non erat reservatum nisi ratione materiæ; Ergo sublatâ materiâ, tollitur reservatio; 2°. quia si votum non reservatum, commutaretur in reservatum, jam fieret reservatum Papæ; Ergo à contrario votum de quo loquimur, soli Episcopo reservatum erit. Ità Sylvester, Sayrus, Suarez, Habert, & alii communiter contra Azor.

Quæres 3°. an liberum sit ei cui votum commutatum est, ad prius redire. R. affirm. quia commutatio quidam est favor, cui renunciari potest: *quod Reg. 61. enim ob gratiam alicujus conceditur, non est in ejus Sen. 6. dispendium retorquendum.* Si tamen commutatio in melius facta sit, & à vovente acceptata, non licet ad prius votum reverti; quia acceptatio hæc novum virtualiter efficit votum, quo melius quid promittitur Deo; porro nè ipse quidem Superior votum melius in minus commutare potest absque causâ.

Quæres 4°. an ad commutationem requirantur causæ. R. requiri; commutatio enim voti, non est apud Deum rata & valida, nisi ab eo acceptetur: non acceptatur autem si fiat finè causâ.

Causæ commutationis hujus sunt, 1°. notabilis molestia & difficultas in executione voti; 2°. levitas & perturbatio ex quâ emissum est votum; 3°. fragilitas voventis qui votum violabit nisi commutetur; 4°. id omne quod viro prudenti videbitur idonea esse commutandi ratio; 5°. juxta plures sufficit major devotio ad illud æquale præstandum; quia quod æquale est, & majori cum pietate fiet, Deo acceptius esse videtur. Ceterum si Superior bonâ fide crediderit ad commutationem sufficere causam, quæ reipsâ non sufficiebat, censent multi commutationem valere; quia bona superioris fides est pro causâ, nec Deus rigidior est exactor.

Quæres 5°. an facultas commutandi vota in Ju-

Jubilæo se extendat ad vota post Jubilæi concessionem, vel ipso Jubilæi tempore emissâ. R. affirm. tùm quia ex Reg. 15. in 6. *favores convenit ampliari*; præsertim cùm hæc ampliatio nemini præjudicat; tùm quia facultas absolvendi à peccatis reservatis aut censuris, ad eas etiam extenditur in quas quis Jubilæi tempore inciderit. Quin etiam Confessarius qui votum non commutasset, quia perpendere voluisset an & quo pacto commutaret, posset illud etiam elapso Jubilæi tempore commutare; quia causa quæ tempore habili inchoata est, elapso eodem tempore finiri debet. Sic etiam qui expressè non meminerat votorum omnium quæ emiserat; & transacto Jubilæo, eorumdem meminisse incipit, adire potest eundem Confessarium cui in genere vota sua declaraverat, & ab eo pètere ut sigillatim declaret quam in materiam eadem commutari velit. Imò prudens Confessarius qui animadvertit pœnitenti non occurrere omnia quæ emisit vota, hæc nonnisi generatim commutare debet hoc scilicet modo: Commuto omnia vota tua quæ commutari debebunt, in id quod ego postea aut vir prudens æquum judicaverit.

Si verò voti commutatio, Jubilæi tempore nullatenus inchoata est, non potest votum deinceps commutari ab eodem, aut ab alio Confessario qui specialem commutandi licentiam non habeat. Ratio est, quia finiente Jubilæi tempore, finitur jurisdictio ad hujusmodi commutationes necessaria.

Quæres 6°. quid observare debeat Confessarius qui votum aliquod commutat. R. Debet attendere, 1°. ut quantum moraliter fieri potest commutatio fiat in bonum æquale; idque sub pœnâ mortalis peccati necessarium esse docent Cajetanus, Suarez & plures alii. Hæc tamen æqualitas non consistit in indivisibili, sed ad arbitrium viri prudentis judicanda est. Unde tametsi satiùs est votum reale in reale, perpetuum in aliud perpetuum commutari, res tamen aliter absolute fieri potest; cùm pensatis omnibus personæ, operis, loci, temporis, finisque cujus intuitu votum

emissum est, circumstantiis, judicatur materiam quæ in alterius materiæ locum substituitur, nec Deo acceptam minus, nec minus utilem voventi futuram esse. Hinc facile credidero peregrinationes non solum rectè commutari in largas eleemosynas, sed etiam in jejunia, vel crebram confessionem, si hæc à penitente non illubenter acceptetur, & adimplenda speretur; quia hæc plerumque Deo gratiosa sunt, & voventi magis salutaria. Porro cum peregrinatio in eleemosynam commutatur, curandum est juxta cap. 7. *de voto*, non tantum ut itineris labores aliis piis laboribus compenseantur, sed & ut itineris totius expensæ in eleemosynas immutentur, numeratis etiam redditibus impensis; imò habitâ ratione tum damnorum quæ viator in re domesticâ passus erat, tum tributorum quæ infidelibus aut publicanis persolvenda fuissent; detractis tamen sumptibus quos vovens domi peracturus erat, sed iis computatis quos in famulis & equis juxta statum sui decenciam, & modestam consuetudinem facturus fuisset.

2º. Si commutatio fiat Jubilæi tempore, attendere debent Confessarii ad Bullæ verba: unde si facultas detur ut vota in eleemosynam commutent, non possunt in aliud pium opus commutare. Cavendum insuper nè quid commutatio pariat scandalum.

Quæres 7º. an si materia in quam prius votum commutatum fuit, impossibilis fiat aut indifferens, teneatur vovens ad prius votum reverti. R. neg. si votum in aliquid melius mutatum sit; quia tunc prius votum absolute defuit, unde nec licitum erat ad illud reverti.

Aliter censeo contra plures, si materia sit solum æqualis: 1º. quia vovens non plus post commutationem debet habere libertatis circa votum, quam antea: haberet autem multò plus, cum posset reverti ad prius votum si vellet, & non teneretur posterius implere in casu præsentis; 2º. quia (& hoc saltem ad melius curare debent Confessarii) videtur commutatio sub hac conditione fieri, ut prior materia si possibilis remaneat, impleatur, posito quòd secunda impleri non possit.

SECTIO

SECTIO SECUNDA.

De Dispensatio Voti.

Dispensatio est relaxatio seu condonatio voti ; Dei nomine facta à superiore legitimo , id est , ab eo qui ecclesiasticam jurisdictionem habet in foro exteriori. Quòd autem habeat Ecclesia potestatem in votis dispensandi , patet tum ex perpetuo ejusdem Ecclesiæ usu ; tum ex argumentis quibus paulò pòst probabimus Ecclesiam dispensare posse in ipsis votis solemnibus , quæ omnium sunt relaxatu difficiliora ; tum ex iis quibus probavimus jura relaxari posse.

Potestas dispensandi in votis , competit 1º. Romano Pontifici , qui constanti usu in iis etiam dispensat votis , quorum difficilior est relaxatio , ut votum perpetuæ castitatis ; 2º. Episcopis ; 3º. iis qui Episcopali Jurisdictione gaudent , quales sunt non quidem Parochi , sed Capitulum Sede vacante , Vicarius generalis & Pœnitentiarius Episcopi ; itèm & Prælati Religiosorum , ut Abbates Generales , de quo consulenda sunt Ordinum Statuta.

Episcopi in votis omnibus dispensare possunt , præterquam in iis quæ Sedi Apostolicæ reservata sunt : hæc verò sunt quinque , nimirum 1º. castitatis perpetuæ , 2º. ingressûs in Religionem approbatam , 3º. 4º. & 5º. peregrinationis ad limina Apostolorum , ad S. Jacobum Compostellanum , & in Terram sanctam. Circa hæc quædam annotanda sunt.

Primò , Episcopus non potest dispensare peregrinos v. g. Scholasticos extra propriam Diocesim studentes , à voto , à juramento & similibus ; sed tantùm hæc suspendere , ex urgente aliquâ necessitate spirituali. Nec nocet quòd possit Episcopus peregrinum à peccatis & censuris absolvere : est enim id sæpissimè necessarium ad subveniendum conscientiæ ; non itèm dispensatio à voto , quod si præsens foret occasio peccandi , sufficeret auferri ad

Hinc non réservantur Papæ, 1°. vo-
ad tempus; 2°. votum non petendi de
juge: 3°. votum non nubendi, quod re-
à voto perpetuæ castitatis; unde illu-
nubit, non autem quæ fornicatur. Exc-
sona vovendo abſtinentiam à nuptiis
vovere caſtitem perpetuam: hic et
ponderanda eſt voventis intentio; 4°.
lierem non tagendi; 5°. votum ſac-
ſuſcipiendi, quod oblique ſolum caſtita-
6°. votum ingrediendi Religionem
quod qui emiſit diſpenſari poteſt ab E-
quidem ſimpliciter, ſed ut ingrediati
quia hoc non eſt diſpenſare in voto R-
in modo & qualitate illius.

Quartò, votum ipſum perpetuæ
Epifcopo multis in caſibus relaxari p-
cūm ad Papam recurri non poteſt,
ſive quia vovens pauperior eſt, &
ſumptus impendere nequit; ſive qui
locorum diſtantia impediunt nè ſuprem
poſſit: ſive ut ait Saccher, quia in

2º. Cùm votum est conditionale ; & nondum impleta est conditio ; vel impositum in pœnam alicujus culpæ , vel facti , quæ nondum commissa sunt. Ratio est , quia votum non reservatur Papæ , nisi cùm perfectum est & absolutum : votum autem quod pendet à conditione nondum impletâ , nondum perfectum est ; Ergo.

An autem pœnale votum impletâ conditione reservatum sit , disputatur. Placet opinio affirmativa , quia tutior est nec minùs probabilis : votum enim licèt pœnale sit , est nihilominus perpetuum , & absolutum postquam impleta est conditio. Sicut ergo fatetur sanior opinio , votum castitatis quod quis emisit posito quòd sanitatem recuperaret , esse obtentâ semel sanitate reservatum , licèt secluso sanitatis desiderio emissum non fuisset , & proinde non ex puro castitatis amore processerit ; sic etiam fatendum est votum pœnale esse reservatum , cùm impleta est conditio.

3º. Neque etiam juxta multos reservatum est votum emissum ex dolo , aut metu etiam levi & injustè incusso ; itèm nec illud quod emissum est cum advertentiâ vel deliberatione imperfectâ , vel cum intentione se sub veniali tantùm obligandi , vel cùm dubium est an quis voverit satis advertenter , aut cum intentione se graviter obligandi , (quamvis in hoc ultimo casu præsumi debeat intentionem fuisse sub gravi ,) vel an voverit absolutè castitatem perpetuam , an solum abstinentiam à conjugio. Uno verbo reservatum non est Papæ votum omne de quo dubitatur an eidem reservatum sit ; & ità sentiunt omnes ferè Doctores , ait Cabassutius.

4º. Idem est de voto vovendi castitatem , aut Religionem , quia votum vovendi aliquid , non est votum hujus alicujus actu emissum.

Quæres an ad dispensandum in voto requiratur causa legitima , & quænam ea sit.

R. ad 1. affirm. & id patet 1º. ex S. Bernardo. *Si necessitas urget* , ait Lib. 3. De consider. n. 18.

excusabilis dispensatio eſt, ubi utilitas provocat; diſpensatio laudabilis eſt... cùm nihil horum eſt, non planè fidelis diſpensatio, ſed crudelis diſſipatio eſt; 2°. quia diſpensatio voti, eſt relaxatio promiſſionis ipſi Deo factæ, & quæ proinde ut valida ſit, debet à Deo acceptari: non acceptatur autem, ſi fiat abſque cauſâ rationabili; 3°. quia potestas à Deo Paſtoribus conceſſa, non eſt in deſtructionem, ſed in ædificationem; eſſet autem in deſtructionem, ſi pro libito eâ abſque ullâ ratione uti poſſent.

R. ad 2. Votum caſtitaſis quintuplici præcipuè de cauſâ relaxari ſolet; & quidem 1°. cùm per matrimonium ſedandæ ſunt lites, quæ familias dividunt; 2°. cùm alioqui conſervari nequit illuſtris familia, cujus tamen ſalus Reipublicæ ſplendori & bono plurimùm profutura ſit; 3°. cùm votum poteſt eſſe voventi gravis & periculosa occaſio ruinæ: ſive ab intrinſeco, ut ſi vovens longâ experientiâ cognoverit vix fieri poſſe ut contineat; ab extrinſeco, ut ſi puella quæ vovit, ſit pauper & decora, vel orbata parentibus, qui eidem invigilent; 4°. ſi puella patre orbata matrem ætate prævectam nutrire nequit, niſi nubat viro alimenta utrique præſtituro; 5°. generatim faciliùs diſpensatur in votis quæ ex metu, aut ex fervore paſſionis alicujus emiſſa ſunt.

Quod ſpectat ad diſpenſationem à voto amplectendæ Religionis præter cauſas quæ mox allatæ ſunt, afferri ſolent duæ iſtæ; 1°. notabilis difficultas exequendi votum, ut ſi quis propter morbum quo elanguit, vel quia voti executionem multis annis diſtulit, jam meritò dubitet an vires Religionis oneribus pares habeat; 2°. dubium an materia voti, vel mala, vel majoris boni impeditiva, vel ſaltèm inutilis non evaſerit: ut ſi dubites an non melius ſit manere in ſeculo, ut conſanguinei, poſt emiſſum à te votum, parentibus orbati, chriſtianè magis educentur; itèm an tuta ſit ſaluti tuæ Religio quam meditaberis & in quam irreperunt jurgia, errores, & ſimilia.

Præcipua quæſtio eſt an R. Pontifex in votum

lemni castitatis vel Religionis dispensare possit. legant Thomistæ complures; sed multò verior videtur opinio contraria, quam etiam multi tenent à S. Antonino; 1º. quia potest Papa in iis dispensare quæ juris sunt ecclesiastici: Atqui ex dictis suprà oti solemnitas juris est solum ecclesiastici; Ergo.

2º. quia non minùs potest Papa dispensare in voto lemni Religiosorum, quàm in voto lemni castitatis Subdiaconorum: Atqui in isto dispensare potest, rout fatetur ipse S. Thomas; Ergo & in illo. Prob. 1aj. Quia votum à Subdiaconis emissum non est minùs solemne, nec minùs sui traditionem continet, uàm quod à Religiosis emittitur; Ergo si in uno dispensare possit Pontifex, potest & in alio.

3º. quia quòd Papa cum homine Monasticam vitam professio dispenset, ut uxorem ducat, necessarium esse potest ad commune bonum Ecclesiæ, vel regni, putà ad propagandam fidem, ad avertendas quæ alioqui regno imminet, turbas & hæreses, &c. Aliunde verò quòd in hoc casu dispenset Pontifex, nec rationi repugnat, nec divino jure autum invenitur; 1º. quidem non repugnat id rationi; cui econtrà maximè congruit, ut voti solemnitas eadem possit autoritate tolli, quâ constituta est, ac proinde tolli ab Ecclesià à quâ posita est; 2º. neque dispensatio hæc jure divino interdicta reperitur; imò potius concessa his Christi verbis: *Quæcumque solveritis super terram, erunt soluta & in celis*; quæ cum generalia sint, & Ecclesiæ admodum favorabilia, tantum extendi debent quantum suffunt salvâ verborum proprietate; ac proinde ad relaxationem cujuscumque voti.

Math. 18.

4º. quia Romanus Pontifex sæpè hâc dispensandi potestate usus est: Atqui durum est obijcere quòd in e tanti momenti erraverit; idque à reverentiâ Sedi apostolicæ debitâ alienum videtur.

Obj. cum S. Thomà ex c. 6. de stat. Monach. ubi sic habetur: *Abdicatio proprietatis sicut & custodia astitatis aded est annexa regulæ monachali, ut contra*

eam nec summus Pontifex possit licentiam indulgere ; unde sic : Qui non potest dispensare in voto castitatis vel paupertatis , multò minùs dispensare potest in totà professione religiosà : Atqui ex Innocentio III. summus Pontifex non potest dispensare in voto castitatis & paupertatis.

R. dist. min. Summus Pontifex non potest dispensare in voto paupertatis durante Monachatu , ac veluti in sensu composito illius , C. non potest in sensu diviso , id est , auferendo talem personam è statu in quo erat per professionem religiosam , N. Sensus objecti loci evidens est ex ipsis quæ obijciuntur verbis , *Abdicatio proprietatis adeo annexa est regula , &c.* Hæc enim ratio tota fundatur in connexionione unius cum alio ; adeòque probat stante regulâ non posse auferri custodiam castitatis vel paupertatis : non autem probat Monachatum ipsum à Papâ tolli non posse.

Inst. 1°. Plus est dispensare in toto Monachatu ; quàm in aliquo usu ejus ; Ergo si Papa non potest dispensare in aliquo usu Monachatus ipso durante , nec à fortiori poterit in toto Monachatu dispensare.

R. neg. antec. Sicut enim stante voto simplici castitatis , prorsus necessarium est continentiam servare : sic stante Monachatu servari debent castitas & paupertas , quia harum obligatio ab ipso Monachatu fluit : at verò non est absolutè necessarium , ut qui semel est Monachus , talis permaneat in iis etiam casibus in quibus periculosum id judicaret Ecclesia.

Inst. 2°. Non potest efficere Ecclesia , ut res Deo semel consecrata , non maneat consecrata : sed Religiosus per professionem consecratur cultui divino ; cùm Religiosum esse nihil aliud sit quàm esse Deo consecratum.

R. neg. maj. intellectam , ut intelligi debet , de consecratione morali , quæ fundatur in promissione per Ecclesiam Dei nomine acceptatâ : hæc enim cùm id exigit honor Dei ipsius , potest relaxari ,

SECTIO TERTIA.

De Irritatione Voti.

irritatio voti est ejusdem annullatio facta ab eo qui potestatem habet in eum qui vovit. Irritatio directa seu propria; & indirecta seu impropria. Ista est annullatio voti facta ab eo qui habet potestatem dominativam, sive in ipsam voventis personam, ut habet pater in personam filii impuberis; in materiam voti, ut habet superior in bona monasterii quæ Religiosus aliquis pauperibus donata vovisset. Irritatio indirecta non tam est annullatio, quam suspensio voti facta ab eo qui aliquam potestatem habet, vi cujus non potest ens implere votum sine alterius consensu.

duo sunt præcipua inter utramque irritationis species discrimina. Primum, quod irritatio directa semper omnino perimat, ita ut nec de ipso quidem ante consensu reviviscat, nisi à vovente renouetur; indirecta verò solum suspendat, licet per se fieri possit ut suspensio hæc diu, imò per totam voventis vitam perduret. Secundum, quod irritatio directa, utpotè quæ dominativam potestatem prærequirat, non competit ad summum nisi in filiis, superioribus in Religiosos, conjugibus in conjuges, dominis in mancipia; atverò irritatio indirecta competit 1º. iis qui in alios potestatem habent jurisdictionis spiritualis aut temporaneæ; & iis qui licet nullam propriè jurisdictionem habent, habent tamen jus imperandi; 3º. & iis qui etsi potestatem habeant dominativam, haud tamen ea utuntur ad irritandum, sive quia irritare non possunt, sed solum suspendere; sive quia votum ab eis factum nescientes, eidem aliquid præcipiunt, dum vacat, votum exequi non valet.

Ad valorem irritationis directæ nulla requiritur causa; quia cum votum quod irritatur necessario liberum sit sub tacita conditione assensûs superioris

eo diſſentiente tota voti obligatio ſe ipſa corrumpere debet. Eadem tamen irritatio non eſſet à peccato immunis; 1°. quia non poſſet ad Deum referri, 2°. quia non debent ſuperiores inferiorum provectum gratis & temerè impedire: Ergo ſi ſecus fecerint, rei videntur, ſed peccati ordinariè ſolum venialis, ait Sylviuſ. Valet tamen hæc irritatio, ſive inferiores conſentiant, ſive non; ſive ſuperiores in ſpecie cognoſcant votum quod irritare volunt, ſive ſolum in genere ſciant inferiorem votis eſſe gravatum. Jam tria hic nobis inveſtiganda ſunt; 1°. an pater filiorum; 2°. an inferiorum ſuperior; 3°. denique an conjuges conjugum vota irritare valeant. Priora duo §. priori, ultimum §. poſteriori exequemur.

§. I.

Vid. ſupr. pag. 199. Not. 1°. Filii vel ſunt impuberes, vel jam pubertatem attigerunt.

Not. 2°. Religioſi vel ſunt Novitii, vel Profeſſi. His præmiſſis, ſit

CONCLUSIO I. Pater omnia prorsus filiorum impuberum vota, etiam de amplectendâ Religione, etiam de peculio caſtrenſi, &c. irritare poteſt. lra S. Thomas.

Prob. 1°. ex Num. 30. 6. *Si contradixerit pater, vota & juramenta in ætate adhuc puellari emiſſa, irrita erunt.* Idem ſanxit Concilium Triburienſe an. 895. ubi ſic: *Puella, ſi ante duodecim annos ætatis ſponte ſua ſacrum ſibi velamen aſſumpſerit, poſſunt ſtatim parentes ejus, vel tutores id factum irritum facere, ſi voluerint.*

Prob. 2°. quia maximè expedit ut filius non voveat firmiter, niſi de conſenſu patris, eâ ætate quâ ob imbecillum rationis uſum non ſatis cognoſcit voti obligationem; ac proinde ut ejus vota ex patris arbitrio reſcindi poſſint.

Idem cum patre poſſunt qui gerunt patris vicem, ut 1°. avuſ, ſi pater deceſſerit, aut longè diſtet; 2°. tutor, ut qui in locum patris ſuccedat; 3°. horum

defectu mater, etiam si non sit tutrix; quia ad ipsam pertinet cura, si non sit alius qui impuberis imbecillitati consulat.

An autem pater vota ante pubertatem edita irritare queat, si puer jam pubertatem attigerit, æqualibus ferè momentis disputatur. Quapropter ob dubium semper consulam ut irritationi paternæ adjungatur dispensatio Superioris Ecclesiastici.

CONCLUSIO II. Parentes non possunt personalia puberum etiam sub patriâ potestate existentium vota irritare, nisi paternæ potestati præjudicent, seu domûs regimen impendant. Ità S. Thomas.

Prob. quia homo post pubertatem præsumitur eam quæ ad vovendum necessaria est discretionem habere, adeòque nulla ex parte personæ adesse potest irritationis causa; sed solum ex parte materiæ quæ promittitur.

Hinc pater irritare non potest emissum à filio castitatis, Religionis, moderati jejunii votum: bene verò vota realia filii, qui necdum sit emancipatus, ut essent vota de dandâ ex paternis bonis eleemosynâ; aut etiam personalia quæ paternæ potestati præjudicium inferrent, ut votum longæ peregrinationis, etiam alieno sumptu faciendæ; aut jejunii quod cum familiæ usu non congrueret, aut filium laboribus patris debitis imparem faceret. Vota verò piè disponendi de iis bonis quæ quoad dominium tum directum, tum utile ad filium pertinent; neutiquam irritari possunt à parentibus.

Quæres an pater possit irritare votum quod filius solum vult exequi cum erit sui juris.

R. Vel votum emissum est ab impubere, & tunc irritari potest, modò neque à patre post pubertatem filii, neque ab ipso filio confirmatum fuerit: vel idem votum emissum est à pubere; & tunc probabilius videtur non posse illud irritari. Ratio est quia vota sic emissâ non nocent paternæ potestati: nec plus iis læditur pater, quàm læderetur si vo-

veret filius se daturum stipem ex bonis castrensisibus, si quæ deinceps possideat.

CONCLUSIO III. Omnia prorsus Religiosorum vota ab eorum Superioribus irritari possunt; si sint, ut esse solent, in materiâ Superioribus subiectâ.

Prob. quia Religiosus se Superiori quoad nolle & velle subiecit; Ergo non vovet nisi sub hâc conditione, *si Superior non contradicat.*

Dixi, *Si vota inferiorum sint in materiâ Superioribus subiectâ.* Superiores enim nihil possunt, 1°. in votum transeundi ad Religionem strictiorem: tum quia non habent à Deo potestatem impediendi majus bonum: tum quia id definiit Innocentius III. cap. 18 *de Regularibus*; 2°. in vota essentialia: quia alioqui funditus evertere possent Religionem, cujus conservationi studere debent; 3°. nec in vota quæ licet Religioni ut sic essentialia non sint, sunt tamen vel essentialia huic Religioni, vel ejusdem essentialibus votis annexa absolute, simpliciter, & absque ullâ à Superioribus dependentiâ, ut est apud Patres de Mercede, votum redimendi captivos.

Et si autem non potest Superior Novitii vota irritare, quia hujus voluntas ab illius voluntate non pendet; potest tamen ea suspendere quæ Novitiatûs exercitiis repugnarent, aut quæ Novitium nimis gravarent. Consulunt aliqui sapienter ut vota hæc in aliqua Novitiatûs exercitia commutentur: est enim commutatio hæc in aliquid pro tunc evidenter melius: sed & simul injungi debet, ut si Novitius seculum repetat, ad prius votum regrediatur.

Cæterum docent Regulares posse Superiorem vota de suo consensu facta deinceps irritare; quia qui consentit non intendit se privare jure consensum revocandi, nec vota quibus consentit absolute firma reddere; aliâs à successore ejus irritari non possent: adhuc ergo manet tacita conditio, *nisi Superior aliquando contradicat.* Hic porro nomina Superiorum intelliguntur Generales in toto Ordine, Provinciales in Provinciâ suâ; Priores, Quæ-

iani & qui iis absentibus domum regunt, ut Vicarii. Eadem Abbatissis competit potestas, iis enim Moniales ut matribus filiae subditae esse debent.

§. II.

Conjugum vota vel non habent ordinem ad matrimonium, ut votum de recitandis semel Pœnitentiæ psalmis; vel econtrà, ut votum servandæ continentiae. De utrisque, sed magis de posterioribus differendum. Sit

CONCLUSIO. I. Neuter conjux potest irritare alterius vota quæ non sunt in ipsius aut familiæ præjudicium: putà neuter impedire potest quin alter voveat castitatem post mortem alterius servandam, eleemosynas de bonis sibi propriis, &c. Ità multi contra multos.

Prob. quia efficaciter non probatur permisisse Deum ut maritus irriter ea etiam uxoris vota, quæ nec sibi nec alij cuiquam præjudicant. Sapiens enim provisor nihil contra jus suum censetur permittere gratis & sine causâ: Atqui facultas omnia prorsus vota irritandi, & esset contra honorem Dei, cui eorum multa placere possunt; & gratis concederetur, cum pro iis etiam concederetur casibus in quibus nihil inde damni marito contingere supponitur; & aliunde malè ut plurimum exerceretur; quia mariti plures phantasiâ, pauci religionem in iis quæ præcipiunt aut vetant, consulere solent; Ergo.

At, inquires, Apostolus Ephes. 1. vult ut sicut Ecclesia subiecta est Christo, ità & mulieres viris suis in omnihus subditæ sint: Atqui hæc comparatio omnimodam uxoris ad virum subjectionem importare videtur. Unde S. Ambrosius Lib. de Parad. c. 10. sic loquitur: Evidentissimè apparet ità virum esse caput mulieris, ut nulla vota abstinentiæ, vel religiosæ conversationis, liceat sibi, sine ejus licentiâ Deo offerre.

R. hos textus de subiectione quantum ad aliquid intelligi posse; ità ut maritus ea uxoris vota sus-

pendere valeat, quæ sibi aut prolis bono nocerent; quale sæpius esse potest votum abstinentiæ, de quo loquitur Ambrosius.

CONCLUSIO II. Potest uxor irritare vota mariti quæ sibi vel familiæ bono præjudicant, putà votum *Sylvius.* *de gestando habitu Religioso, de servandâ castitate omnimodâ.* Idem de marito dicendum: qui tamen, utpotè mulieris caput, plura potest quàm uxor, v. g. longiores peregrinationes vovere.

Prob. quia vota de quibus loquimur, alterius conjugis juri præjudicare supponuntur; Ergo ut firma sint necesse est ut alter cedat juri suo: non cedit autem nisi consentiat; Ergo.

CONCLUSIO III. Neuter conjux omnimodam continentiam, vi cuius scilicet nequidem debitum reddat, vovere validè potest, absque alterius consensu.

Prob. invictâ ratione quam exhibet S. Thomas in 4. dist. 32. a. 4. *De illis tantum bonis potest esse votum, quæ nostræ subjacent voluntati, qualia non sunt ea in quibus unus alteri tenetur; unde cum conjuges sibi invicem teneantur in ratione debiti, per quod continentia impeditur, non potest unus absque consensu alterius continentiam vovere; & si venerit peccat, nec debet servare votum, sed agere pœnitentiam de malo voto facto.*

CONCLUSIO IV. Emissum ab alterutro votum de non petendo debito conjugali, validum est; illicitum tamen, præsertim si fiat à viro.

Cap. 9. Prob. 1. pars: *Quilibet ad renuntiandum juri suo De cri- liberam habet facultatem, nisi leges resistant: Atqui in. falsi.* non resistunt in præsentī casu, sed è contrâ. Prob. min. ex Alexandro III. c. 3. *De convers. conjugat.* ubi postquam de aliquo qui intraverat in *Monasterium* invitâ uxore, dixit eum *ratione voti non teneri ad Monasterium redire* post mortem uxoris, addit eum ulterius non posse uxorem accipere: *promisit enim, inquit, se non exigere debitum, quod in ejus potestate erat, & ided quoad hoc votum tenuit; non reddere autem, non erat in ejus, sed mulieris potestate.*

Prob. 2. pars ex S. Thomā ibid. art. 3. *Quia*, inquit, *si alter nunquam peteret debitum, ex hoc alteri matrimonium onerosum redderetur, dum oporteret unum semper confusionem petendi debiti subire; ideo alii probabilius dicunt quod non potest unus absque alterius consensu vovere*: quæ S. Doctoris verba si significant invalidum esse votum de non petendo debito, credendum est mox citatam Alexandri Decretalem eidem ignotam fuisse; si verò significant votum hoc illicitum esse, nostram responsionem stabiliunt.

Prob. 3. pars. Ideò improbat S. Thomas votum de non exigendo debito, quia ex hoc matrimonium nimis *onerosum redderetur*: porro hæc ratio non valet communiter loquendo pro viris, qui minùs in hoc casu verecundiæ habent.

Dixi, *communiter*, quia si vir pusillanimis foret; aut mulier magnæ autoritatis, tunc eadem esset ratio. Generaliter tamen loquendo, votum hoc ab uxore faciliùs emitti potest quàm à viro, cui minùs inde timendum est. Sed quia hic non nihil peccati agnoscit post S. Thomam Sylvius, etiam cùm de muliere agitur, satius est ut à talibus votis abstineant conjugati.

CONCLUSIO V. Votum castitatis quod ab uno conjugum emissum est, ab alio irritari nequit.

Prob. 1^o. ex c. 3. *De convers. conjug.* Nam verba hæc, *Promisi non exigere debitum, &c.* indicant votum non utcumque validum, sed firmum omninò.

Prob. 2^o. quia vir v. g. non potest irritare vota uxoris nisi indirectè, scilicet ratione materiæ quæ viro subiecta sit: Atqui quoddam debitum petere nolit, non est materia viro subdita; neque enim vir ei præcipere potest ut debitum perat, neque ea ad aliud se obligavit, quàm ad reddendam: si autem vir hæc præcipere non potest, non potest etiam prohibere quominùs petere nolit; Ergo.

Prob. 3^o. quia constat apud omnes, virum æqualem habere potentiam circa vota uxoris ante vel post matrimonium emissæ: Atqui constat iterum

quod vir votum de non petendo debito ab uxore ante nuptias emissum irritare non possit ; idque indicat Ecclesiæ usus quæ semper credidit hic opus esse dispensatione, quæ tamen non fuisset necessaria cum facilius occurreret remedium ; Ergo.

At, inquires, hoc onerosum est. R. 1°. esto ; modo non sit injuriosum, non enim omne onus tollitur per matrimonium ; 2°. conditio hæc onerosa includitur in contractu matrimonii, quatenus qui contrahunt, nolunt tollere sibi libertatem boni hujus quantum poterunt exequendi.

Major est difficultas, an post datum ab altera parte de voto emittendo consensum, possit pars quæ vovit, alteri debitum exigenti persolvere.

R. eum qui voto continentiae à comparte sua edito consensit, 1°. graviter peccare si consensum suum sine causâ revocet ; 2°. nec hoc votum posse deinceps irritare ; 3°. neque voventem posse eadem reddere debitum.

Prob. 1. pars, quia graviter peccat qui rem de suo consensu Dei dicatam revocat ad usus profanos : Atqui sic se habet qui post datum uxori, vovendæ continentiae consensum, eandem ad matrimonii actum revocat. Favet Scriptura Num. 30. v. 15. & 16.

Prob. 2. pars ex iis quæ mox dicta sunt : si enim continentiae votum quod ab uno conjugum simpliciter emissum est, ab alio irritari non possit, à fortiori irritari non potest cum de alterius conjugis consensu emissum fuit.

Prob. 3. pars : peccat qui votum violat : sed qui omnimodam continentiam vovit de alterius licentia, votum suum violat, eidem debitum reddendo. Ille enim votum violat, qui contra votum aliquid tribuit alteri, ad quod nullum alter jus habet : sed qui voto consensit, nullum jus habet ad exigendum deinceps debitum ; quandoquidem jure suo cessit, non ut superior qui semper aliquid retinet autoritatis in res quarum abdicationi consenserat, sed ut socius, qui in hac re socio suo plane est æqualis, ut docet S. Paulus ; Ergo.

Nec nocet cap. 11. *de convers. conjug.* Nam ibi agitur de Rege Sueviæ, qui *ad tempus*, non verò in perpetuum consenserat voto uxoris, unde hæc elapso tempore sibi concessio, cogi poterat ad reddendum debitum.

Obj. Si maritus uxori castitatis votum non emit-
tenti, dedisset licentiam non reddendi debitum,
posset licentiam hanc revocare: Atqui tamen licen-
tia hæc fuisset quædam juris cessio; Ergo eadem
juris cessio in casu voti revocari potest.

Confirm. 1°. cum maritus permittit uxori ut
voveat se daturam Ecclesiæ calicem, potest adhuc
is licentiam à se datam revocare; Ergo à pari.

Confirm. 2°. Alexander III. cap. 1. *de convers.
conjugat.* permittit marito, qui vovere non vult, &
in periculo constituitur, ut à Religione revocet
uxorem cui Religionis ingressum permisit; Ergo
si maritus revocet licentiam vovendi quam uxori
concesserat, hæc parere tenebitur, saltèm quoad
reddendum debitum.

R. neg. maj. Etsi enim maritus, qui uxori dedit
licentiam non reddendi debiti in ordine ad emit-
tendum ab ipsâ votum, possit ex communiore sen-
tentiâ, revocare licentiam hanc quandiu ipsa uxor
votum hoc nondum emisit, quia renuntiatio juri
maritali pendet à conditione quæ nondum impleta
est: non potest tamen qui absolutè & simpliciter
jure suo cessit, cessionem hanc revocare; quia hæc
cessio, cum vera sit juris sui donatio, tam irrevoca-
bilis est quàm quilibet contractus mutuus: unde
non magis in hac hypothesi tenetur mulier ex vi-
justitiæ ad reddendum debitum, quàm si mutuo
pacto uterque conjugum cessisset jure suo.

Ad 1. confirmationem, neganda est paritas; quia
maritus per licentiam datam non abdicat à se domi-
nium, sed manet superior, cum agitur de iis quorum
administrationem habet: at in voto continentie ma-
ritus non se gerit ut superior, sed ut æqualis cedens
jure suo; adeoque jam non habet jus revocandi id
quod semel circa continentiam concessit.

Ad 2. cenſent non pauci deciſionem Alexandri III. intelligendam eſſe de licentiâ per vim aut metum extortâ , vel ſaltem conceſſâ à conjuge qui nesciebat legibus ſancitum eſſe , ut conjugum alter profiteri non poſſit abique eo quòd alter aut caſtitem voveat , aut ipſe Religionem ingrediatur. In hoc tamen difficili caſu conſulendus eſſet Epiſcopus.

Quæres an qui conſenſit voto alterius , poſſit ei debitum reddere , ſi ipſe exigat. R. negat. cum S. Antonino , Navarro , Vega , &c. quia qui conſenſit voto alterius , is ſi eidem debitum redderet , præberet transgreſſionis materiam ad quam vovens jam nullum jus habet , cum ei renuntiaverit.



P A R S T E R T I A.

De vitiis Religionis oppoſitis.

Cum religio virtus ſit inter morales præſtantiffima , haud dubium eſt quin peccata eidem oppoſita , aliis ſint , ceteris paribus , graviora. Cum autem eadem virtus in medio conſiſtat , dupliciter contra eam peccari poteſt , ſcilicet per defectum , & hoc peccati genus *irreligioſitas* dicitur ; & per exceſſum , quia vitioſus eſt aliquando & inordinatus cultus qui Deo impenditur ; & hæc peccati ſpecies *ſuperſtitio* nominatur.

Irreligioſitas eſt peccatum quo Deus in ſe , vel in rebus ſacris inhonoratur. Quinque ſunt ejus ſpecies , nempe blaſphemia , tentatio Dei , ſacrilegium , perjurium de quo ſuprà , & ſimonia de quâ alibi.

Superſtitio eſt cultus perversus , quo vel creatura loco Creatoris colitur , vel Creator ipſe modo indecenti. Superſtitionis præcipuæ ſpecies ſunt idololatria , divinatio , vana obſervantia , magia , & maleficium. De hijs ſigillatim dicemus.

CAPUT PRIMUM.

De Blasphemiâ , Tentatione Dei , &c.

Blasphemia definitur Locutio contumeliosa in Deum. *Locutio* quidem , sive externa & oris ; sive interna & animi , ut cùm *dixit insipiens in corde suo , non est Deum* , Psalm. 13. *Contumeliosa* , quia fit contra Deum , in quem ut potè ubique præsentem omnis maledictio vera est contumelia. *In Deum* , vel in se , vel in creaturis , quatenus Dei sunt , & in eis relucet divina sanctitas , potentia , &c. Quod si creaturæ in se præcisè sumantur , maledictum in eas prolatum non est blasphemia , nisi latè sumpta : quo sensu dicit Apostolus ad Titum 2. *Admone illos... neminem blasphemare.*

Blasphemia dividitur 1°. in internam & externam ; 2°. in eam quæ est contra Deum , & eam quæ est contra Sanctos ; 3°. quæ contra Deum est , alia est in Patrem , alia in Filium , alia in Spiritum sanctum. Prima non tam ex malitiâ procedit , quàm ex infirmitate : secunda ex ignorantia : tertia ex eâ præsertim malitiæ specie , quâ ut olim factum est à Pharisæis , manifesta Dei opera diabolo attribuantur ; 4°. præcipua blasphemiarum divisio est in hæreticalem , imprecativam , & merè dehonestativam.

Blasphemia *hæreticalis* , est ea quæ aliquid falsi pronuntiat de Deo , aut creaturæ attribuit quidpiam solius Dei proprium ; ut si dicatur Deum esse crudelem , aut mundum à dæmonibus regi. Blasphemia *imprecativa* , ea est quâ quis Deo malum imprecatur , ut *Pereat Deus , maledictus sit , &c.* hæc in damnatis frequens est. Blasphemia *dehonestativa* , ea est quâ enuntiatur aliquid in Deo vel Christo existens , sed indecenter & per modum contumeliæ ; talis ea est quæ Juliano Apostatæ tribuitur , *Vicisti , Galilæe* ; talis & eorum qui indignabundè *dominant Christi caput , viscera , &c.*

Blasphemia omnis peccatum est mortale in quâ cumque materiâ ; quia quælibet Dei contumelia utpotè Dei majestatem positivè deprimens , gravem Deo injuriam infert. Hinc ea lex , Levit. 24. *Qui blasphemaverit nomen Domini , morte moriatur.* Unde S. Hieronymus , Lib. 7. in Isai. c. 18. *nihil horribilius blasphemiam quæ ponit in excelsum os suum.* Ad hoc autem non requiritur formalis intentio Deum inhonorandi , sed sufficit virtualis , cum quis , v. g. ex irâ aut indignatione , imò etiam ex joco ea profert quæ ex communi intelligendi modo , aut ex circumstantiis Dei inhonationem continent.

Quæres quomodo gerere se debeant Confessarii adversus blasphematores.

R. 1°. Expendere debent an blasphemia eorum fuerit hæreticalis : tunc enim duplex peccatum continet ; aliud contra religionem , aliud contra fidem , aut saltem externam ejus professionem ; 2°. inquirent quod blasphemiam genus prolatum fuerit : tum qui aliquando rudes se blasphemasse dicunt , cum solummodo juraverunt in vanum , aut quædam in belluas convicia jecerunt ; tum quia facilius intelligent Confessarii gravitatem peccati à pœnitente admissi , an , v. g. unâ cum Deo Sanctos impetierit , quod peccatum dulciæ simul & religioni adversatur ; an Deo maledicere intenderit ; an ex irâ , tedio , indignatione in blasphemiam proruperit ; 3°. non excusabunt à mortali eos qui sine pravo in Deum affectu , sed in jurgio , Christi mortem , caput , aut sanguinem appellant ; cum hæc vix dici possint sine Dei contemptu ; vix audiri sine scandalo & piarum aurium offensione :

Qui singulis ferè verbis nomina Dei , Jesu , aut Sanctorum ex quâdam animi levitate , & sæpè ex impatientiâ proferunt , & si quid novi contingat , exclamant , *Jesu ! Deus bone !* non sunt ab omni peccato immunes ; 1°. quia id prohibet Scriptura , Eccli. 23. *Nominatio Dei non fit assidua in ore tuo , & nominibus Sanctorum non admiscearis , quoniam non eris immunis ab eis , id est , à peccato irreverentiæ contra*

eos; 2°. quia nomen Dei sanctum sinè ullo religionis sensu usurpare ut aliquid commune & profanum, vera est irreverentia.

Tentatio aliquando sumitur pro inductione ad peccatum, ut Jacobi 1. *Deus neminem tentat*; aliquando pro peccato quò aliquid fit aut dicitur ad capiendum experimentum potentiae, sapientiae, alteriusve divini attributi, per extraordinarium effectum ab eo temerè expectatum. Et id fieri dupliciter potest, 1°. expresse, ut contigit Monacho illi, qui se in puteum projecit, ratus sibi adfuturos Angelos qui cadentem exciperent; quo pertinent probationes quæ olim fiebant candenti ferro, aut aquâ fervente, vel duello; 2°. implicite cum quis ad obtinendum finem ordinariis mediis non utitur: sic Deum tentant, qui remediis uti nolunt ad sanitatem, studio ad tractandum dignè Dei verbum, præparatione ad Officii divini recitationem.

Tentatio grave est peccatum: 1°. quia prohibetur, Deut. 6. & Matth. 4. *Non tentabis Dominum Deum tuum*; 2°. quia creatura sinè gravi irreverentiâ præsumere non potest futurum ut pro ejus arbitrio leges suas immutet Deus, & miracula operetur. Fieri tamen potest ut tentatio non sit nisi veniale peccatum, ut si quis nec intendat, nec cogitet actionem suam ad Dei tentationem pertinere. Imò non peccaret, qui ex vivo S. Spiritûs impulsu peteret miraculum à Deo, ut fecit Abraham, Genes. 15.

Sacrilegium vel strictius sumitur pro furto rei sacræ; vel latius, & sic idem est ac quævis violatio rei Deo dicatæ & ad ejus cultum pertinentis; unde triplex est sacrilegium, personale, locale & reale; quia triplex est species rei sacræ, nempe *persona*, ut Clericus; *locus*, ut Ecclesia; & *aliæ res Deo dicatæ*, ut vasa sacra, sacri Codices.

Persona sacra quadrupliciter violari potest, 1°. si injusta percussio, aut actio contumeliosa in eam exerceatur contra privilegium Canonis *Si quis suadente diabolo*; 2°. si subjiciatur foro seculari contra privi-

legium fori ; 3°. si irrationabiliter publicis oneribus ut tributis subijciatur contra immunitatem ecclesiasticam ; 4°. si ipsa peccet contra castitatem , aut alii cum illâ. Huc refertur violatio cujuslibet voti , quia per votum res Deo dicatur , nec ad alios usus sine impietate destinari potest.

Locus sacer tripliciter violatur ; 1°. per actus quibus polluitur , quales sunt effusio illicita & publica sanguinis , aut seminis humani , &c. 2°. per actus qui licet eum non polluant , ejus tamen sanctitati adversantur , quales sunt mercatus , sententia Judicis secularis præsertim criminalis , confabulationes , & comestio sine necessitate ; 3°. per actus qui ipsi materiali loco vim inferunt , ut si Ecclesiæ fores effringantur , si Templâ bonis suis spolientur.

Res sacra dupliciter violatur ; 1°. positivè , cum indignè tractatur ; 2°. negativè , cum eâ non custoditur curâ quâ decet ; ut si vasa sacra , pallæ , corporalia præsertim non teneantur satis munda ; si permittatur species in pixide corrumpi ; si Eucharistia sub clavi non asservetur.

Sacrilegium est peccatum ex genere suo mortale ; 1°. quia Deum inhonorat in rebus sacris , quæ cum ejus cultui consecratæ sint , violari non possunt quin ipse contemni censeatur ; 2°. quia graves ab Ecclesiâ contra sacrilegos decernuntur pœnæ , ut excommunicatio contra percussores Clericorum ; contra eos qui infringunt & spoliant Ecclesias , &c. Potest tamen sacrilegium esse veniale , tum propter inadvertentiâ , tum propter tenuitatem materiæ , quæ non ita pugnet cum sanctitate loci , ut si quis in transitu per Ecclesiam vendat aliquid aut emat sine morâ in paciscendo. Qui in Cœmeterio mercatus & nundinas exercent , non sunt immunes à peccato , nisi instet magna necessitas. Cum autem sanctitas quæ per sacrilegium violatur non ejusdem sit naturæ , quia aliter persona Deo dicata , sancta est ; aliter locus Deo consecratus , debent pœnitentes exprimere speciem sacrilegii.

CAPUT SECUNDUM.

De Superstitione.

Superstitio est inordinatus cultus veri vel falsi numinis : unde duplex est ; una ex parte rei quæ colitur cùm non debet coli ; alia ex parte modi quo colitur res cultu digna , nempe Deus verus.

Superfluous veri Dei cultus triplex , nimirum falsus , turpis , ac simpliciter superfluous. *Falsus* ut si quis Deum judæicis ceremoniis colere velit. Ad falsum cultum pertinet falsas reliquias Fidelium venerationi exhibere , falsa miracula prædicare. *Turpis* seu indecens , ut si quis hominem Deo immolet : item si musica & organa , quæ in officio divino adhibentur , lasciviam sapiant. *Simpliciter superfluous* , cùm quis ex indiscretâ devotione , novas Missæ vel Officio preces aut ceremonias addit ; cùm sperat se aliquid à Deo consecuturum , si tot & tanti ponderis cereos accendat , si tot & tali situ orationes fundat : hinc Curia Parisiensis an. 1577. vivam cremari jussit Barbaram Doré , quæ fatebatur se ægris quos sanaverat , medicinam fecisse discissâ columbâ , & ægroti stomacho impositâ , cum his quæ agnoscebat se à diabolo didicisse verbis : *In nomine Patris , &c. Domini S. Antonii & Domini S. Michaelis Angeli , curari possis ab hoc malo.* Unde colliges superstitionem esse praxim Parochorum , qui candentem Ecclesiæ clavim animalium-cervici applicant , ut ea à rabie tueantur.

Superstitio ex parte rei quæ colitur , quintupliciter contingit : vel enim impenditur creaturæ honor soli Deo debitus , & est *idololatria* ; vel quæritur à dæmone rerum occultarum scientia , & dicitur *divinatio* ; vel spectatur ejus auxilium ad quosdam effectus obtinendos , & est *vana observantia* , ad quam *magia & maleficium* revocari solent.

Idolola- Idololatria in præſenti, eſt peccatum quo divinus
tria. honos creaturæ tanquam Deo exhibetur.

Peccatum illud graviffimum eſt; 1°. quia prohibetur Exod. 20. *Non habebis deos alienos coram me;* & infra, *Non adorabis ea, neque coles;* non adorabis, inquam, exterius nec coles interiùs: unde qui tempore perſecutionis, etiam ex mortis metu, adola exterius veneraretur, tamenſi interiùs ſervaret fidem, non eſſet à gravi peccato immunis; 2°. quia honorem ſoli Deo debitum ad viles creaturas tranſferre peccatum eſt læſæ majeſtatis divinæ, quo vix gravius ullum concipi poteſt.

Divina- Divinatio, eſt inquiſitio cognitionis rerum occultarum ope dæmonis. Cum enim occulta, ut ſunt cogitationes cordis, res alibi geſtæ, &c. non poſſint hic & nunc naturaliter cognosci; nec eorum cognitio expectetur à Deo, qui ea vel ignorari vult, vel viis ſolùm naturalibus cognosci; ſupereſt ut hæc cognitio expectetur à dæmone; ſivè expreſſè invocetur, ut ſolent eum invocare magi; ſivè tacitè, cum obſervantur ea quæ ad talem notitiam naturaliter non deducunt, ut faciunt Genethliaci, qui ex horæ nativitatis & ſyderum inſpectione, futuram hominum conditionem præſagiunt; Chiromantii & Phyſionomi, qui ex manuum aut faciei lineamentis, vitæ diuturnitatem, morbos, animi indolem colligunt; Augures, qui ex animalium vocibus futura prædicunt.

Divinatio graviffimum eſt peccatum. Quia qui eam exercent, præcipua divinitatis inſignia ſibi arrogant, juxta id Iſaiæ 41. *Annuntiate quæ ventura ſunt in futurum, & ſciemus quia dii eſtis vos.*

S. Thom. Quæres 1°. an cognitio quælibet ex ſyderibus petita ad divinationem pertineat. **R.** Duplex eſt **Opuf. 26.** Astrologia: alia *naturalis* & licita, quæ ex ſyderum concuſſu renuntiantur eclypſes, venti, pluviz, & alii ſimiles effectus, qui cum iſtis connexionem naturalem habent, ut frugum ubertas & ſterilitas. Alia *judiciaria*, quæ ex aſtrorum aſpectu, prædicantur ea quæ à ſolâ hominis libertate pendent, ut matrig

monia, dignitates, &c. Hæc prorsus illicita est, & prohibetur, 1°. Scripturâ, Jerem. 10. *A signis celi nolite metuere quæ timent gentes*; 2°. Jure canonico, multisque Conciliis, præsertim Toletano I. an 400. cujus hæc sunt verba: *Si quis Astrologiæ vel Matheſi existimat esse credendum, anathema sit*; 3°. Specialibus hujusce Regni Statutis, ut patet ex Edictis Caroli IX. & Henrici III. Hinc peccat qui ex eo quod hic vel ille sub Veneris planetâ natus sit, certò conjicit eum lubricum fore: quia *contra inclinationem celestium corporum homo potest per rationem operari*, ait S. Thom. 2. 2. q. 95. art. 1.

Sed si cui prædictum sit eum gladio moriturum, aut veneri deditum fore, peccabitne is inde actiones suas regendo & moderando?

R. 1°. eum peccaturum mortaliter si infallibilem hisce prædictionibus fidem adhibeat: sequitur ex dictis; 2°. eum adhuc graviter peccaturum esse, qui sine credulitate infallibili, sed cum timore aut spe prænuntiatorum actiones suas diriget, ut si submerſionis metu, domo non exeat; quia cum tales eventus ab astris seriò expectari non possint, non nisi à dæmone sperari possunt, quod sine mortali peccato fieri nequit; 3°. qui conjecturaliter credit se vel ex astrorum influxu, vel aliunde ad rixas aut luxuriam proclivem futurum esse, non peccabit occasiones vitando, implorando humiliter Dei gratiam: ii enim actus omnem & quemlibet Christianum decent.

Quæres 2°. an licita sit divinatio per sortes.

R. Sortes triplicis sunt generis, 1°. *divisoria*, quibus decernitur cui aliquid tribuendum sit, & eæ licitæ sunt, sive in partitione bonorum, cum consentiunt qui ad ea jus habent; sive in pœnis, ut cum è reis pluribus unus aut alter puniendus est; sive in functionibus onerosis, ut cum designandi sunt Sacerdotes qui pestis tempore Sacramenta ministrent. At tamen, sortes divisoria vel consultoria in ecclesiasticis electionibus prohibitæ sunt, cap. 3. de fortilegit, *Unde si electi duo paria habeant vota, & neutra*

600 *Tractatus de Religione. PARS III.*

pars cedere velit, non licet ad sortem recurrere; juxta plures electio esset nulla.

2°. *consultoria*, quibus inquiritur quid in aliquâ re obscurâ sit agendum; & eæ sunt illicitæ, quia saltèm continent tentationem Dei, & diabolicæ deceptionis periculum; solet enim dæmon iis se immiscere, unde sub anathemate prohibentur, cap. *Sortes* 26. q. 5. Licitæ tamen esse possunt, si hæc concurrant: 1°. necessitas, & humani consilii defectus; 2° ut effectus à Deo solo expectetur; 3°. ut reverenter consulatur, & nusquam in materiâ circa quam pròhibitum sit uti sorte. His conditionibus *fortes... à Domino temperantur*, Prov. 16.

3°. *divinatoria*, quibus inquiritur rei occultæ vel futuræ cognitio, cum ex crebri versione divinantur fures, aut ex taxillorum projectu prædicatur quis victoriam obtenturus sit, & hæc superstiosæ sunt & graviter illicitæ; sunt enim medium vanum & ad tales effectus improporcionatum, ideòque tacitam dæmonis invocationem continent.

Ex his colligi potest quid sentiendum de divinatione per somnia, per avium volatus, motusve animalium, quæ sunt auguria & auspicia. Etsi enim ex iis quidam naturales effectus colligi possint, non tamen effectus liberi. Et ideo divinationes illas prohibet Scriptura Levit. 19. *Non augurabimini, nec observabitis somnia*. Hinc peccant, qui quòd canis latratum mediâ nocte, aut corvi crociturum audierint, colligunt aliquem è suis aut vicinis prope diem esse moriturum.

Observantia vana. Observantia vana, est superstitio quâ quis ad finem obtinendum utitur mediis vanis & improporcionatis, seu quæ ad talem effectum nec à Deo, nec à naturâ, nec ab Ecclesiâ ordinantur; non differt à divinatione, nisi quòd hæc ad occultorum cognitionem ordinetur, illa verò ad alios effectus, relative ad quos observantia vana in tres species dividi solet.

Prima est *Ars notoria*, quâ quis scientiam vult acquirere sine studio & per media inutilia, v. g. per qualidam

quasdam orationes, inspectiones figurarum, &c.

Secunda dicitur *Observatio sanitatum*, cùm quis homines aut animalia sanare, aut in iis aliquid operari conatur vanis mediis; puta si quis vulneribus mederi, & hominem ensibus impervium reddere velit, per ceremonias inanes, vel caracterum impressionem; itè si eos effectus producere intendat per media naturalia, aut etiam supernaturalia, sed quibus tanquam necessariæ adjunguntur circumstantiæ frivolæ vel apocryphæ, ut quòd remedia componi debeant ex herbis tali die collectis; quòd jumentis aperiatur vena die alicui Sancto dicatâ; quòd animalibus detur panis benedictus contra Ecclesiæ usum; quòd preces tali numero & ordine recitentur; quòd qui easdem tali tempore recitat, aut Scapularium gestat, non sit sinè confessione moriturus. Notant tamen aliqui, non statim accusandas esse superstitionis certas quasdam familias quæ solo tactu morsum canis rabidi sanant; quamquam hæc inconsulto Episcopo fieri non debent.

Tertia est *Observatio futurorum eventuum*, cùm quis ex eventu fortuito bonum aliquod aut malum sibi vel aliis eventurum ominatur; & inde actiones suas dirigit, ut si quis pede ad limen offenso malum aliquod sibi portendi credat.

Circa hæc & alia superstitionis genera, observandam credo hanc Sylvii regulam: *Dum aliqua sunt ad eos effectus habendos, ad quos neque valent naturaliter, neque ex Dei aut Ecclesiæ instituto sunt ordinata, procul dubio sunt superstitiosa aut magica.* Ref. va. fortit.

Hic ergo semper & in quâcumque materiâ subest peccatum mortale, ob expressum vel tacitum cum dæmone commercium. Et verò qui se per certa verba morbos sanare putant, plùs iisdem verbis tribuunt efficaciam, quàm Sacramentis: ista enim non prosunt ponentibus obicem; eæ verò superstitiones, quocumque etiam impiissimo observentur, infallibilem effectum habent, ut aiunt, incendia extinguunt, morbos fugant, &c. Notant tamen Docto-

res personas simplices aliquando excusari per bonam fidem, inadvertentiam & similia.

Quæres quid sentiendum de virgâ divinatoriâ, cujus ope homines quidam abditos in terrâ thesauros, metalla, aquarum fontes in terræ visceribus absconditos, transpositos agrorum limites, fures & homicidas detegunt.

R. Usus hujus virgæ, (quam famosam fecit an. 1692. Jacobus Aymar, homicidam diu insequendo & detegendo,) esse omnino in praxi reprobandum: 1°. quia si virga divinatoria naturaliter in quorundam manibus movetur, interior hominis intentio nihil confert ad ejus motum: Atqui falsum consequens. Nam virga remansit immota in manibus eorum in quibus antea movebatur, postquam ii à Deo enixè petierunt ut motus ille desineret, si quid forte hic esset mali, & aliquod cum dæmone pactum. Rursùm verò eadem virga moveri cœpit in manibus eorundem, cum absolute eam moveri optarunt, abstrahendo bonumne id esset an malum.

Le Brun,
infra.

2°. Quia lapis ex hominum instituto ad constituendum agri limitem designatus, nihil habet physici, quod non habeat alius lapis; Ergo impossibile est ut virga quæ non movetur circa secundum, moveatur naturaliter circa primum.

3°. Quia quod physicè agit, eodem modo in iisdem circumstantiis agit: Atqui virga divinatoria eodem modo non agit in iisdem circumstantiis. Aqua enim, pecunia latens & metalla virgam rotare nata sunt: Atqui tamen si is qui virgam gerit, aquam quærat & non metalla, virga non movebitur cum ad metalla, sed solummodo cum ad aquam ventum erit, & vicissim; Ergo virgæ conversio ab intentione pendet, adeoque conversio hæc naturalis esse non potest. Vide librum cui titulus, *Histoire critique des pratiques superstitieuses qui ont séduits les peuples.*

Magia.

Magia quæ generatim est ratio mirabiles quosdam & insolitos effectus operandi, duplex distinguitur: alia naturalis, cum ea quæ fiunt, naturæ vires non

superant, & hæc licita est; alia *superstitiosa*, quæ magus mira quædam operatur ope dæmonis, saltem implicite invocati, ut cum quis ad aliquid faciendum utitur mediis quæ nullam cum effectu proportionem habent, & naturæ legibus repugnant, ut si hic pungitur figura, & homo alibi dolorem sentit.

Magia ob commercium cum dæmone, grave est peccatum, & aliquando multiplex: unde interrogandi sunt à Confessariis magi, an non dæmoni preces fuderint, quod est idololatria; an non Deo aut Sanctis renuntiaverint, quod est apostasia; an non in Deum aut Christi humanitatem conviciis contumaciaverint, aut Sacramentis abusi sint, quod est blasphemia & sacrilegium, &c.

Neque verò qui renuntiant omni pacto cum dæmone, à peccato immunes erunt; quia renuntiatio facto contraria, non excusat, sed est mera illutio: qui autem dicit se omni pacto renuntiare, reipsa facit contra testificationem suam, cum mediis vanis & improporionatis utitur. Hinc cap. 2. de *fortilegio* præcipitur ut Sacerdos qui non eâ intentione ut vocaret dæmonium, sed ut inspectione astrolabii furtum ejusdem Ecclesiæ posset recuperari, furem detegere voluerat, ab altaris ministerio per annum suspendatur.

Maleficium est superstitio quæ quis dæmonis ope nocet alteri, vel in se, vel in suis. Quod autem existat malefici, sagæ, forciarii, patet 1º. ex Scripturâ *Exod. 22. Maleficos non patieris vivere*; 2º. ex Conciliis plurimis à Nicæno I. Can. 20. ad nostra usque tempora; 3º. ex praxi Ecclesiæ quæ nefariam hanc hominum pestem diebus dominicis anathemati devoveret; 4º. id evincit celebre exemplum Magorum Pharaonis, Pythonissæ quæ suscitavit Samuelem, Simonis magi, qui prodigia aded stupenda edebat, ut pro Deo à populis haberetur.

Maleficium duplex distinguitur. Aliud est *amatorium*, quo flectuntur homines ad amorem venereum, non quasi dæmon voluntatem cogat, (unde qui tentationibus ab eo per philtrea inductis contem-

tiunt, mortaliter peccant, quia eæ quantumvis im-
portunæ per Dei gratiam vinci poſſunt) ſed quia
ſpiritus immundus phantaſiam concutit, adeoque
exponit ruinæ, niſi ad orationem, jejunium & Sa-
cramenta recurratur. Aliud dicitur *veneficium*, quo
mors, morbi dolores inferuntur : eò referri poteſt
maleficium circa copulam carnalem. Utrumque ma-
leficii genus grave eſt peccatum, quia pugnat 1.
contra religionem, utpotè continens commercium
cum diabolo; 2.^o contra juſtitiam; 3.^o quia sæpè
annexam habet hæreſim, apoſtaſiam, ſacrilegia,
&c. unde magi, & alii id genus nunquam abſol-
vendi ſunt, niſi omnem cum dæmone ſocietatem
abjurent; artis magicæ instrumenta, libros, ſchedas
comburant; illata proximo damna reparent. Si ta-
men dæmoni chirographum dederint, neceſſe non
eſt ut illud repetant, ſed ſatis eſt ſi pœnitentiæ la-
chrymis ipſum delere moliantur.

Quæres an & quibus remediis uti liceat ad diſ-
ſolvendum maleficium.

R. Licet uti 1.^o remediis *naturalibus* quæ petun-
tur ex herbis, &c. imò remedia hæc ab initio ten-
tari convenit, nè quod naturæ opus eſt, dæmonis
opus eſſe temerè credatur; 2.^o remediis ſupernatu-
ralibus, ut ſunt Confeſſio, Eucharistiæ ſuſceptio,
Aquæ benediſtæ uſus, Reliquiæ Sanctorum, fre-
quens nominis Jeſu & B. Virginis invocatio, ſignum
Crucis, cujus vis magna eſt contra ſatanæ laqueos.

Gravior eſt quæſtio, an uti liceat remediis mo-
ralibus; iis nempè quæ amovendo aut deſtruendo
ſigna magica quorum ope nocet Diabolus, ejuſdem
pactum diſſolvunt. Quà de re

Dico 1.^o non licet petere à malefico etiam para-
rato, ut maleficium per aliud maleficium tollat. Ratio
eſt, quia maleficium per aliud deſtrui benè & licitè
nequit; eò quòd poſterius maleficium includat expreſ-
ſam vel tacitam dæmonis invocationem, quæ ſem-
per illicita eſt; Ergo licèt deſtructio maleficii ſit ali-
quid in ſe bonum, prout tamen ſit per commercium

cum dæmone, est aliquid pessimi. Unde colliges non licere ab alio malefico qui prioris maleficium non novit, petere ut illud solvat, quia tunc illud aliter quàm per maleficium solvere non potest.

Dico 2°. Licet petere à malefico ut tollat maleficium modo licito; quia licet ab eo petere ut injustè nocere definat, cùm ad id teneatur.

Quod si maleficus, licitum maleficii destruendi modum ignoret, nihil ab eo petendum est; quia tunc licitè maleficium destruere nequit.

Sed quid, si dubium est an maleficus licito vel illicito medio usus sit ad maleficii solutionem?

R. 1°. Hortandus est, imò & minis cogendus ad utendum medio licito, si qua sit spes eum usurum esse.

2°. Si probabilius sit eum usurum medio licito; poterit ab eo peti ut maleficium solvat, quia cessat tunc periculum morale ex parte personæ. Et hoc verum est, quamvis etiam à dæmone modum illum licitum accepisset, quia eo uti malum non est. Sic si diabolus thesaurum absconditum indicasset, liceret eum quærere, cùm non videatur illicitum uti scientiâ quæ in se nihil habet mali, modò sinè ope dæmonis exerceri possit.

3°. Demum si probabiliter credas, aut etiam certus sis moraliter, maleficium illicito potius quàm licito modo destructum iri, adhuc potes ejus destructionem petere: quia tunc petis rem quam habes jus petendi, & quæ à mago licitè præstari potest; Ergo non magis peccas, quàm cùm juramentum petis à Gentili, quem scis per idola juraturum esse; 2°. quia licet ex caritate teneamur proximi peccatum vitare, non tamen cùm peccatum hoc ex malitiâ solum operantis provenit, & aliàs nobis grave damnum salutis imminet: Atqui in præsentī casu grave nobis imminet etiam salutis damnum; quot enim expositi sunt peccatis, qui v. g. matrimonium consummare nequeunt? Aliunde verò quòd maleficus maleficium peccando solvat, ex ejus solum

malitiâ provenit, cûm supponamus eum posse viâ licitâ maleficium solvere; fatemur enim eum qui scit aut dubitat an maleficus licitum cognoscat maleficii destruendi modum, non posse sinè peccato maleficii dissolutionem ab eo petere.

Dico; 3^o. Licitum est destruere & comburere signa maleficii, ut ligaturas, imagines, capillos.

Prob. 1^o. quia non solum licitum est, sed & meritorium destruere opera diaboli: Atqui hæc destruuntur, cûm evertuntur signa quibus malitiam suam alligavit. Unde nulla est hic cum dæmone societas, sed potius destructio societatis quam dæmon prædictis signis alligare solet:

Prob. 2^o. quia sæpè præcipit Scriptura, ut idolorum statuae, aræ & luci subvertantur, ut Exod. 34. Deut. 7: Atqui perinde est signa magiæ destruere, ac tollere idola, præsertim cûm idola hæc maleficiis plena essent. Hinc Rituale Romanum tit. *de exorcisandis obsessis*, præcipit ut exorcista jubeat dæmonem dicere. *an detineatur in illo corpore ob aliquam operam magicam aut malefica signa, vel instrumenta, qua si obsessus ore sumpserit, evomat: vel si alibi extra corpus fuerint, ea revelet, & inventa comburantur.*

Objiciuntur duo: 1^o. autoritas S. Hieronymi; juxta quem cûm ad S. Hilarionem adducta esset virgo, à dæmone quo obsidebatur liberanda, *Noluit Hilario signa jubere perquiri, nè aut solitis incantationibus recessisse dæmon videretur, aut ipse sermoni ejus accomodasse fidem.* Ergo duo occurrunt in auferendis istis signis mala; unum quia dæmon per incantationem recedit, aliud quia eidem fides datur.

2^o. In hisce signis duplex virtualiter pactum cum dæmone invenitur hoc modo: *Nocebo si tale signum tali in loco ponatur; si verò auferatur, nocere desinam;* Ergo ut peccat qui hoc signum ponit, quia commercium habet cum diabolo, ità & qui illud aufert eâdem de causâ.

R. ad 1. non dicit Hieronymus nè solitis incantationibus recederet; sed recessisse videretur, quæ verba

indicant Hilarionem timuisse aliquid scandali ; & nè astantes putarent dæmonem non potuisse à viro Dei expelli invitum , præsertim cum dæmon dixisset se non exiturum nisi ablatis signis , quorum idcirco locum indicaverat.

Ad 2. 1º. qui tollit signum à dæmone positum , scire nequit , an factum sit duplex pactum , necne ; 2º. etiamsi id sciret , non ideò commercium habet cum dæmone ; quia non petit , nec expectat à dæmone sanitatem , quod est effectus positivus , sed ut nocere desistat , quod est effectus privativus ; hunc autem effectum expectare sine pacto , & ex destructione signorum , non magis illicitum est , quàm illicitum sit expectare dæmonis fugam ab obseſſo.





TRACTATUS

DE

BENEFICIIS ET SIMONIA.



PARS PRIMA.

DE BENEFICIIS.

IN hâc parte dicam 1°. de naturâ & divisione
 Beneficii ; 2°. de variis acquirendi Beneficii mo-
 dis ; 3°. de qualitatibus ad obtinenda Beneficia re-
 quisitis ; 4°. de modis quibus Beneficia vacant. De-
 nique aliquid subnectam de Pensionibus.

CAPUT PRIMUM.

De essentiâ & divisione Beneficii.

Beneficium definitur , Jus perpetuum ac legiti-
 mum percipiendi fructus ex bonis Deo dicatis,
 Clerico competens propter officium aliquod spiri-
 tuale : secundum id cap. 16. *De Rescript.* in 6. *Bene-
 ficium Ecclesiasticum datur propter Officium.*

Beneficia dividuntur 1°. in *secularia* quæ secula-
 ribus competunt , & *regularia* quæ addicta sunt re-
 gularibus , id est , Religiosis Regulam ab Ecclesiâ
 approbatam , & in quâ solemniter emittuntur vota ,
 professis.

Beneficium præsumiturulare , nisi probetur
 esse regulare ; quale esse probatur , vel ex litteris

fundationis, vel ex pacificâ & continuâ ejusdem à tribus regularibus per annos 40. possessione, adeo ut nec sola trium possessio sine 40. annis, nec sola unius possessio per annos 40. sufficiat. Iisdem conditionibus Beneficium à fortiori præsumitur seculare, nisi tamen datum sit in commendam; hæc enim *statutum antiquum non interruptit, sed conservat.* Du Moulin.

2°. Dividuntur in duplicia & simplicia. *Duplicia* ea sunt quibus annexa est vel animarum cura, vel jurisdictio in foro exteriori, vel præeminentia, vel rerum Ecclesiæ administratio; *simplicia* verò ea sunt quæ nihil horum adjunctum habent, sed solam Breviarii recitationem aut celebrationem Missæ, ut Prioratus, seu Seculares, seu Regulares.

Dividuntur 3°. in titularia, & in ea quæ dantur in commendam. *Titularia* dicuntur quæ quis possidet juxta propriam ipsorum fundationem, ut cum secularia à secularibus, regularia à regularibus tenentur; *commendata* verò quæ à R. Pont. Clericis secularibus conferuntur absque eo quòd Beneficii natura mutetur.

Dividuntur 4°. in consistorialia, patronata, electiva, collativa, &c.

Consistorialia ea dicimus quæ iis qui à Rege nominati sunt, conferuntur à Papâ in Consistorio Cardinalium. Patronata ea sunt ad quæ Patroni sive Laici, sive Ecclesiastici, aliquem nominant, ut ei Beneficium ab Episcopo conferatur. Non patronata, seu purè collativa, ea sunt quæ conferuntur sine prævia alterius nominatione aut præsentatione. Electiva, sunt quæ alicui canonicè electo conferuntur, eaque vel indigent superioris confirmatione, & tunc dicuntur *electiva confirmativa*; vel non indigent, & tunc dicuntur *electiva collativa*, quia ipsâ electione conferuntur.

Dividuntur 5°. in Beneficia quæ solam Tonsuram exigunt, ut plerique Canonicatus; & Beneficia quæ aliquem è sacris Ordinibus prærequirunt, v. g. Sacerdotium. Hæc porro Beneficia (idem de Diaconalibus & aliis dicendum) vel sunt *Sacerdotalia à fundatione*, vel à lege: si à funda-

tione, is cui conferuntur debet esse Sacerdos, Diaconus, &c. eo tempore quo sibi confertur Beneficium. *Si à lege solum*, sufficit ut provetus intra spatium anni ad Ordinem sibi præscriptum promoveatur. Nunc ex Regiâ declaratione mensis Januarii an. 1742. ut quis ad Beneficia curam animarum habentia promoveatur, necessum omninò est ut & sit Sacerdos, & annos habeat 25. completos.

Dividuntur 6. in *compatibilia*, quæ possunt simul teneri: & *incompatibilia*, quæ simul possideri non possunt, ut duæ Curæ, duo Canonatus aut Præbendæ, duæ sub *eodem tetto* Capellanix, Canonatus & Cura in diversis Ecclesiis; & in hoc casu dispensatio Papæ non valet juxta mores nostros.

Dividuntur 7°. in ea quæ Graduatis addicta sunt, & ea quæ etiam non Graduatis conferri possunt.

Concord. Graduati ii sunt, qui per tempus competens in *Universitate famosa*, id est quatuor facultatibus constante, studuerint. Unde colliges 1°. graviter peccare, & Graduatos qui sinè competenti scientiâ, vi graduum Beneficia obtinent; & Universitatum Rectores aut Professores qui gradus imperitis conferunt; tum quia publicam fidem fallunt in re gravi; tum quia iis injuriam faciunt, qui jugi studio gradus adepti sunt; 2°. absolutione indignos esse & ad Beneficii dimissionem teneri eos, qui cum per requiritum tempus in Universitate non studuerint, virtute graduum sub falsis attestationibus obtentorum Beneficia comparant; iis enim & Patrono aut Collatori, & aliis qui constanter studuere, injuriam faciunt; 3°. magni quoque peccati reos esse Professores qui juvenum fraudi in re tanti momenti patrocinantur, testificando eos exactè interfuisse lectionibus suis, qui is ad summum in hebdomadâ scholas frequentavere. Neque est quod dicant Graduati, se domi exinè studendo implevisse spiritum legis, nam & litteram quoque implevisse debuerant. Qui tamen scholas assiduitate morali frequentavit, & postea studendo tempus malè impensum reparat, vi graduum Beneficia requirere potest.

CAPUT SECUNDUM.

De modis acquirendi Beneficii.

Beneficia, ut patet ex Ecclesiæ praxi, sex modis acquiri licite possunt; 1°. præsentatione Patroni præviâ; & subsequetâ institutione; 2°. electione & confirmatione; 3°. postulatione & confirmatione; 4°. collatione liberâ; 5°. permutatione; 6°. resignatione in favorem cum subsequetâ collatione: sed quia his duobus postremis modis Beneficium prius amittitur quàm acquiritur, ideò de his dicemus ubi de vacatione. Nunc solam expendemus præsentationem, ut quæ plura ad conscientiæ forum spectantia involvat.

Præsentatio, est personæ idoneæ nominatio, vel Episcopo, vel alteri ad quem institutio pertinet, legitime facta per patronum. Unde jus patronatûs definitur, Potestas nominandi Clericum ad Beneficium vacans, sive per mortem, sive per cessionem; præsentatio enim Beneficii nondum vacantis nulla est ex cap. 2. *de concess. Præbenda.*

Patronatus dividitur præcipuè in *ecclesiasticum*, & *laicum*. Prior convenit personæ ecclesiasticæ, vel ratione Beneficii aut dignitatis quam habet, vel quia pecuniâ ex bonis ecclesiasticis partâ Ecclesiam fundavit, extruxit, aut dotavit. Posterior convenit personæ laicæ, aut instar laicæ se habentis, quæ scilicet ex bonis secularibus Beneficium erexit, Ecclesiamve fundavit: Unde Ecclesiasticus potest habere jus patronatûs laici, si vel ipse, vel ejus prædecessores Ecclesiam aut Beneficium de bonis patrimonialibus fundaverint.

His additur patronatus mixtus, qui competit Communitati aut Confraternitati ex Ecclesiasticis & Laicis compositæ.

Tria sunt utriusque patronatûs discrimina;

C. C. 7.

Patronus Laicus ad præsentandum, tempus habet quadrimestre duntaxat ex cap. unic. De jure patron. in 6. (exceptâ Normanniâ ubi sex ad præsentandum laïco Patrono menses tribuuntur.) Ecclesiasticus verò sex ubique habet menses, qui juxta plurimos Canonistas currunt non à die vacationis, sed à die notitiæ obitûs; notitiæ, inquam, non quæ habita sit, sed quæ haberi potuerit.

2º. Patronus laïcus variare potest, id est, vel plures simul è quibus unum pro nutu eligit Episcopus, vel unum post alterum præsentare; sed non variat nisi semel, juxta multos, & quidem cumulatîvè tantum, non privativè, quasi eum excludere possit quem antè præsentaverat; tunc ergo Superior cujus est instituere, potest cui voluerit ex præsentatis gratificari. Postquam semel data est à Superiore institutio, jam non est variationi locus.

Patronus laïcus qui scienter præsentavit indignum, variare non potest, sed pro hâc vice excidit à jure suo. Qui nesciens præsentavit incapacem, potest eundem, nondum finito quadrimestri, de novo præsentare si cessaverit incapacitas.

Patronus Ecclesiasticus unicâ præsentatione Episcopo notificatâ jus suum exhaurit; unde si indignum, aut etiam juxta multos, debito gradu carentem scienter vel ignoranter præsentaverit, alium præsentare non potest. Dixi *notificatâ*: quia nominatio etiam publico instrumento coram Notario & testibus facta, non tam pro præsentatione, quam pro præsentandi proposito habetur, quandiu rite Collatori significata non est.

Hinc nominatio quæ non *pulsavit aures Ordinarii*, non impedit præventionem Papæ, saltem in Curiâ Parisiensi. Neque etiam impedit eadem nominatio, nè elapso tempore ad præsentandum Patronis concessio, Ordinarius pleno jure conferat; aut nè valeat prævia ejusdem Ordinarii collatio, quæ tamen irritatur per nominationem Patroni legitimo tempore factam & significatam. Hinc ne-

CAP. II. De modis acquirendi Beneficii. 615

um non videtur Patronus Ecclesiasticus variare , i factâ alicujus nominatione Ordinario non significatâ , alium deinceps præsentet , eumque institui equirat. Si præsentatus acceptare nolit , aut moriatur ante institutionem , potest Patronus Ecclesiasticus alium præsentare.

3°. Præventio Papæ locum habet in Patronis ecclesiasticis , unde si Papa conferat , antequam præsentaverit Patronus ecclesiasticus , valet collatio pontificia ; & adhuc valeret , etiamsi litteræ præsentationis fuissent expeditæ , quin & præsentando transitæ cum expresso eisdem mox Ordinario exhibendi mandato , cui parere neglexerit. Atverò præventio Papæ in Patronis laicis aut mixtis locum non habet. Beneficium à Patrono laico pendens , nec a favore resignari , nec permutari , nec gravari potest pensione , sinè Patroni consensu ; quod aliter actum est caret robore. Ut explicantur cetera ,

Quæres 1°. quomodo acquiratur jus Patronatûs.

Resp. 1°. *Patronum faciunt dos , edificatio , fundus* : non autem area sola , ut docet probabilior opinio. Si autem tres simul ab Ecclesiæ fundationem concurrant , primus dando aream , secundus Ecclesiam construendo , tertius dotando , ii omnes a solidum Patroni efficiuntur.

R. 2°. Aliis etiam modis acquiritur jus Patronatûs : 1°. præscriptione , quia juri Patronûs , utotè quòd temporale sit sicut & spirituale , nihil eest quominus præscribatur. Ad hanc porrò præscriptionem solent Jurisperiti nostri requirere possessionem 40. annorum , unâ cum tribus præsentationibus successivis quæ admittæ fuerint ; 2°. acquiritur privilegio seu concessione summi Pontificis , quæ tamen in Galliis non valet , nisi sit ex *ausâ onerosâ* , putâ si quis insufficientem Ecclesiæ alicujus dotem ad medium usque adauxerit ; 3°. acquiritur donatione vel legato Patroni : potest nim Patronus suo Compatrono , vel *Communitati vel alii cuius jus suum , non dico vendere ,*

quod esset simoniacum, sed cedere, modò accedat consensus Episcopi, si cessio fiat in gratiam laici qui compatronus non sit.

Quæres 2°. an Patroni successor possit mutare naturam seu conditiones Beneficii.

XIII. q. R. negat. quia *ultima voluntas defuncti modis omnibus conservari debet*; imò nequidem Fundator ipse, si jam perfecta sit fundatio, quidquam in deterius mutare potest. Potest tamen vel ipse vel ejus successor novas apponere conditiones quæ Ecclesiæ utilis sint, modò accedat Episcopi consensus.

Quæres 3°. quomodo finiatur jus patronatûs.

Pastor. R. Finitur 1°. cessione, & in hac non datur regressus, nisi beneficium ætatis restitutionem indulgeat; 2°. privatione ex delicto, ut si quis jus patronatûs vendere præsumpserit, vel bonorum suorum confiscationem promeruerit; 3°. præscriptione.

Quæres 4°. quænam sint Patronorum jura & onera.

R. Patrono debetur honos, onus, utilitasque, Præsentet, præsit, defendatur, alatur egenus.

Unde Patronus primas habet in processiónibus; panem benedictum, quâ anni diè festâ maluerit, offerre potest; eidem thus, pax & similia ante ceteros offeruntur. Debet etiam, si fortè ad inopiam vergat, adjuvari ex Ecclesiæ bonis, secundum qualitatem suam, & collata ab eo in Ecclesiam beneficia.

Sed quia non est honos sine onere, debet Ecclesiam tueri, invigilare ut Officia dignè celebrentur, & potissimum eidem de dignis ministris providere.

Circa hoc autem maximi momenti punctum hæc apud omnes recepta sunt: 1°. nullus se quantumcumque idoneus sit, ad Beneficium præsentare potest, aut ad illud præsentari à procuratore quem constituisse; 2°. si plures sint Patroni, unus alium modò capacem poterit præsentare; quia tunc præsentatio est velut electio quædam, in quâ aliqui eorum qui eligere possunt, possunt etiam eligi; 3°. Patronus filium suum præsentare potest, quia

jus non resistit; non sic tamen ut filius immediate patri succedat. Hic præcipue quærimus an indigni vel minus digni præsentari possint. Sed digni aliter à mundanis hominibus qui ministerii nostri sanctitatem non capiunt; aliter ab aliis qui Ecclesiastici status dignitatem norunt, definiuntur.

Juxta mundanos dignus vocatur Clericus, in quem non cadunt flagitia quæ Legibus puniuntur, quamvis mundum & ea quæ in mundo sunt diligat, bona inhiat temporalia, multò minori in domum Dei zelo moveatur, quam in familiæ suæ honorem & augmentum; ludo indulgeat & epulis; inutilibus planè colloquiis, sæpè perniciosis etiam cum mulieribus se se immisceat; adeò ut minus ejus crimen sit vita otiosa & tepida, quam idcirco Deus ex ore suo evomit.

Dignus Sanctorum judicio, illè est qui innocentiam vel conservavit, quod hodie rarum est, vel feræ poenitentiae laboribus reparavit, quod rarius est, teste S. Ambrosio; qui cum omnibus corporis, animi ac gratiæ dotibus necessariis instructus sit, insatiabili Dei gloriæ, suæ & aliorum salutis ardore consumitur. Hinc indignus est, qui ad officium debite præstandum ineptus est ob pravam vitam, ignorantiam, ingenii aut corporis morbos, aliaque id genus impedimenta. His præmissis, sit

CONCLUSIO I. Qui Beneficium etiam simplex confert indigno, eumque præsentat, aut elegit, peccat mortaliter. Ità omnes.

Prob. 1^o. ex Concilio Lateranensi IV. *Gravem nimis, inquit, & absurdum, quod quidam Ecclesiarum Prælati, cum possint viros idoneos ad Ecclesiastica Beneficia promovere, assumere non verentur indignos, quibus neque morum honestas, neque litterarum scientia suffragatur... unde quanta Ecclesiis damna proveniant, nemo sana mentis ignorat.*

Prob. 2^o. Non licet illud facere, unde omnia eveniunt Ecclesiæ mala; unde nascuntur hæreses, divini cultus negligentia, reddituum Ecclesiastico-

rum dissipatio, pauperum calamitas: Atqui mala hæc omnia præstat collatio Beneficiorum indignis facta.

Prob. 3°. Beneficium datur propter officium; Ergo si ad officia secularia promovens indignos, peccet mortaliter, ut fatentur omnes juxta Lugo; à fortiori, qui indignos ad Beneficia promovent.

Hinc peccant & quidem mortaliter, 1°. Episcopus, si instituat indignum, quia eum repudiare potest, ac debet, & quia minus Ecclesiæ negotia curat, quàm curet secularia sua, quæ viris inhabilibus gerenda non tradit; 2°. Præsentator qui viro sibi incognito Beneficium tribuit; non sufficit enim ut nihil mali de præsentato noverit, sed requiritur ut moralem de idoneitate ejus certitudinem habeat; 3°. parentes qui dum corruptos filiorum suorum mores norunt, curant aut permittunt iis Beneficia conferri; 4° qui in concursu Beneficium dignioribus præripiunt: hi enim peccant petendo, obtinendo, & retinendo; nec minùs in culpâ est qui eis Beneficium concessit. Ità Comitulus.

CONCLUSIO II. Ex communi sententiâ peccat mortaliter qui omisso digniore, præsentat, eligit, proponit dignum ad Beneficium annexam habens animarum curam, vel jurisdictionem, vel magni momenti functionem, ut docendi, prædicandi; vel superioritatem alicujus communitatis.

Prob. 1°. ex S. Thomâ 2. 2. q. 63. a. 2. *Dicendum*, inquit, *quodd quantum ad hoc quodd electio impugnari non possit in foro judiciali, sufficit eligere bonum, nec oportet eligere meliorem sed quantum ad conscientiam eligentis, necesse est eligere meliorem, vel simpliciter, vel in ordine ad bonum commune.*

Prob. 2°. ex Trid. Sess. 24. c. 1. *de reformati* quodd ut omnem eâ de re controversiam tolleret, aperte tradit, *omnes & singulos, qui ad promotionem præficiendorum, quodcumque jus habent.... alienis peccatis communicando mortaliter peccare, nisi quos digniores Ecclesia, & magis utiles ipsi judicaverint.... & quos ex legitimo matrimonio natos,*

CAP. II. De modis acquirendi Beneficii. 617

& vitâ, atate, doctrinâ, atque aliis omnibus qualitatibus præditos sciant, præfici curaverint. Quod hic de Episcopis hoc de Parochis dicitur, cap. 18. Episcopus ex dignis eligat digniorem. Porro cum incommoda hæc verba, digniores, intelligerent quidam; aut de dignis simpliciter, aut de casu in quo fieret concursus; eorum doctrinam damnavit Innocentius XI, ut scandalosam & in praxi perniciosam.

Sed quid si quis Beneficium simplex digno concedat, prætermisso digniore?

R. Variant inter se eâ de re Theologi: sed nostrò quidem iudicio melius & veriùs sentiunt, qui generaliter pronuntiant, in casu etiam Beneficii simplicis peccare mortaliter qui digniorem præterit.

Prob. 1^o. quia omnes Beneficiati sunt Ecclesiæ ministri: Atqui nullum Ecclesiæ ministerium haberi debet pro parvo; 2^o. quia per electionem minùs digni, Ecclesiæ ministerium notabiliter pejori modo fit, & cultus Dei minuitur: quod longè certius videbitur ei cui cum Delugo observabit, miserrimis his temporibus dignos appellari, non qui tales sint absolutè, sed qui minùs indigni sint quàm alii; 3^o. quia qui vident majoris meriti nullam haberi rationem, non elaborant pro virili ut ceteris fiant aptiores; 4^o. quia probabilissimum est Beneficia saltèm secundariò in eorum qui præsentandi sunt favorem fuisse instituta, nempe ut compensarentur fideliores Ecclesiæ ministri; Ergo utcumque injustus est qui hæc iis denegat.

Fatendum tamen quosdam esse casus in quibus sinè peccato etiam veniali Beneficia simplicia minùs dignis conferri possunt, ut 1^o. si alimenta subministranda sint Pastori infirmo, qui utpotè officio jam impar, ab animarum curâ removeri debeat. Itèm si electio planè indigni impediri aliter non possit, quàm per electionem minùs digni.

2^o. Si quis Sacerdos aut Clericus non aliter ex inopiâ relevari possit, quàm si ei conferatur aliquod Beneficium simplex, quia hæc dispositio commodum Ecclesiæ affert. Addit Wiguerius Clericum

dignum pauperem, diviti licet digniori præferri possit, si ratio paupertatis eum adæquet excessum qui in alio ditiori reperitur; quia cum Beneficia etiam instituta sint ad pauperum sustentationem, paupertas Clerici in partem causæ transit.

3°. Potest Collator instituere dignum qui sibi à Patrono præsentatus est, licet alios noverit eo digniores qui neglecti sunt; quia non potest eum qui præsentatur, modò dignus sit, rejicere: facili enim præsumeretur Patroni jura usurpare velle, Patronum offendere, præsentatum odisse, &c. pium tamen est ut Collator Patronis digniores proponat præsentandos, modò sit spes futurum ut ii pro sua in Ecclesiam amore acquiescant.

4°. Idem dicendum si electio fieri debeat ex personis certæ communitatis. Putat tamen Sylvius fundationem Beneficii Curati eâ lege factam ut ad ipsum semper assumatur aliquis de Fundatoris sanguine, aut de quodam pago, vel oppido, etiamsi offerat se alius longè dignior, ab Ecclesiâ acceptari non debere, cum hujusmodi homines ordinariè non sint Ecclesiæ utiliores quàm alii.

Quæres 1°. an resignans teneatur resignare digniori.

R. Affirmat. cum Navarro, Sylvio, & aliis senioribus; 1°. quia talis resignans se habet instar Patroni, cum id efficiat quod ad Patronos pertinet. Et hoc præsertim verum est in Galliâ, ubi permutationes admittere tenetur Papa, nisi in iis aliquid occurrat vitii canonici; 2°. quia reipsâ tunc est causa damni quod patitur Ecclesia: unde non solum peccat resignans, sed amici quoque ejus & parentes, qui hujusmodi resignationes viribus totis procurare consueverunt, adeoque & malum promonent.

Quæres 2°. an teneatur ad restitutionem, qui indignos promover, vel dignos præfert dignioribus.

R. Ad 1. æqualiter teneri promoventem & promotum. Ratio est, quia uterque vera est causa malorum omnium quæ patitur Ecclesia; hinc promotus qui

Beneficium suum implere nequit, debet & restituere fructus Beneficii quod datur propter Officium, & Beneficium dimittere, quia provisio juri cuicumque repugnat.

R. Ad 2. vel Beneficium ex concursu dari debet; vel non. Si primum, conveniunt communiter restitutionem fieri debere digniori prætermisso. Is enim posito concursu jus strictum habet in Beneficium: quandoquidem in ipsâ concursus indictione continetur pactum dandi Beneficii magis idoneo inter concurrentes, qui etiam tali conditione & expectatione se præsentat; Ergo qui ei Beneficium negat, strictam eidem injuriam facit, quam tenetur reparare.

Si verò Beneficium ex concursu dari non debeat, restitutio facienda est Ecclesiæ, non autem illi qui prætermissus est.

Prob. 1. pars, quia restituere debet qui est causa damni tum gravis, ut id inferendo peccarit mortaliter contra fidelitatem & justitiam: Atqui sic se habet Patronus, aut quisquis minus dignum promovet ad Beneficia; quia vel ipsi Patroni ex stipendio tenentur ad promovendos digniores, cum Patronorum jura sint ipsi stipendii loci; Ergo.

Hæc autem reparatio fiet, 1^o. si per te vel alium efficaciter persuadeas minus digno, ut Beneficium suum digniori concedat; 2^o. si ei Beneficium aliquod simplex procures, & digniorem in illius locum introducas; 3^o. si idoneos accersas ministros, qui diligentia suâ compensent, id quod ex ejus solordia, mali contingere potest.

Prob. 2. pars, 1^o. quia sola ea justitiæ species inducit necessitatem restituendi, quæ rem alteri stricto jure debitam eidem denegat; sed justitia distributiva, quæ in Beneficiorum dispensatione occurrit, non debet stricto jure dignioribus Beneficia, cum hæc primario propter utilitatem communem instituta sint, non autem propter peculiare Beneficiarii emolumentum, nisi quatenus in utilitatem communem ex se ordinatur; Ergo sufficit ut restitutio fiat Communitati.

non autem necessum est ut fiat digniori prætermisso;

2°. Si œconomus cui ex officio incumbit conducere idoneos operarios in vineam patris-familias, digniores non conducatur, nullam iis restitutionem debet, sed solum domino suo, cujus rem negligenter curavit; Ergo pariter dispensator Ecclesiæ bonorum eidem Ecclesiæ obligatus manet, non autem iis operariis quos prætermisit.

3°. Sola justitiæ commutativæ violatio inducit obligationem restituendi: Atqui eam non violat qui prætermittit digniorem. Alioqui enim teneretur dignus ex justitiâ Beneficium relinquere, statim ut sciret digniorem fuisse prætermisum; id autem sine magnâ omnium confusione admitti nequit.

C A P U T T E R T I U M.

De qualitatibus ad obtinenda ritè Beneficia necessariis.

UT alicui de Beneficio provideri possit, decem in eo requirit Lessius, Luc. 2. c. 34. dub. 7.

1°. Ut sit legitimus, vel saltè ut dispensationem obtinuerit.

2°. Ut primâ tonsurâ donatus sit, & quidem à proprio Episcopo, vel mediantibus ejusdem diocesis foris. Sanè ei qui ab Episcopo, non originis, sed domicilii vel Beneficii ordinatus esset, tutius fuerit ut à Papâ obtineat litteras *perinde valere*, ut docet Rebuffus. Sunt Beneficia quæ præter tonsuram, certum ordinem postulant, à lege, vel à fundatione, de quibus suprâ.

3°. Requiritur cœlibatus: unde qui ducit uxorem, à Beneficio excidit, ut dicam cap. 4.

4°. Ætas idonea, de quâ alibi.

5°. Vitæ probitas: sequitur ex his quæ diximus de Beneficiis digniori conferendis. Porro, ait S. Thomas 2. 2. q. 100. & quodlib. 2. a. 11. Si quis

pro se rogat ut obtineat curam animarum, ex ipsâ præsumptione redditur indignus, & sic preces suæ ex hoc ipso... pro indigno fiunt. Licitè tamen potest aliquis, si sit indigens, pro se Beneficium Ecclesiasticum petere sinè curâ animarum. Si tamen Beneficia dignis promiscuè & indignis conferantur, & petens non temerè judicet se esse aliis digniorem, putà quia eâ de re peritum Confessarium consuluit, & aliundè qui idem Beneficium sollicitant, parum digni sunt: licitum erit Beneficium cui animarum cura annexa est postulare, cùm Isaias, c. 6. dicat: Ecce ego, mitte me. Et Apostolus I. ad Tim. 3. Qui Episcopatum desiderat, bonum opus desiderat.

6°. Scientia competens, talis scilicet & tanta quæ sufficiat ad officium Beneficio annexum debitè exequendum; unde cùm officia Beneficiis annexa varia sint, non una quoque, nec æqualis ad omnia Beneficia scientia requiritur. Apud Gallos Parochiæ in urbibus aut villis muratis sitæ, nemini nisi ad minùs artium Magistro committi possunt: idem dicendum si Parochiæ illæ extra urbem sitæ sint, & major populi pars intra urbis ambitum commoretur.

7°. Idonea corporis dispositio, ità ut præstari possit officium debitum: si indispositio præcedat, irrita est collatio, ut si cæco fieret: si superveniat, non privat Beneficio; sed qui Beneficium Curatum habet, bono Vicario munus suum committere tenetur.

8°. Requiritur immunitas ab excommunicatione majori, aliisque censuris, & irregularitatibus.

9°. Intentio determinata in statu Ecclesiastico perseverandi: non enim intendit Ecclesia ut iis Beneficia conferantur, qui eidem nonnisi ad tempus famulari volunt, & qui minùs gloriæ Dei quàm lucro student. Ad hanc autem intentionem non requiritur, ut proponat sibi Clericus nunquam ad sæculum reverti, quidquid evenire possit; unde non peccat qui Beneficium suscipiendo habet intentionem illud deferendi, si quando id exigant lites componendæ, vel continuanda illustris familia: sed in

622 *Tractatus de Beneficiis. PARS I.*

Cap. 35.
De Elect.
in 6.

his timidè ambulandum, nec à peccato mortali excusandi sunt, 1°. qui Beneficia accipiunt eo tantùm animo, ut fructibus eorum alantur donec studia absolverint, aut invenerint uxorem opulentam; 2°. qui recipiunt Beneficium cui annexus est sacer Ordo, quem recipere nolunt; & quidem si Beneficium illud sit Curatum, & ipsum *receperis, ut fructus ex eo per annum percipias, postmodum idem dimissurus, (nisi voluntate mutata promotus fueris) teneberis ad restitutionem fructuum eorumdem;* 3°. qui Beneficium arripiunt ut illud cum alio permutent aut ex eo pensiones corrodant, in re gravi Ecclesiam fallunt, & graviter peccant.

Haud tamen invalida foret Beneficii susceptio, tam malo animo facta: 1°. enim nullum est jus quod invaliditatem hanc decernat; & reipsa multa prohibentur fieri, quæ facta tenent; sic agunt contra intentionem Ecclesiæ qui plura quàm par sit Beneficia cuiuspiam conferunt, & tamen valet collatio; 2°. si collatio hæc invalida foret, qui malà *mutatâ voluntate* intenderet Ecclesiæ perpetuò famulari, novis indigeret provisionibus, quia *tractu temporis non firmatur, quod ab initio non subsistit.* Hoc tamen necesse est, cum citatum caput 35. *de Elect.* supponat Beneficium parochiale posse retineri ab eo qui primò illud receperat, ut fructus ex eo per annum reciperet, solumque exigat ut voluntatem mutet.

1°. Ut promotus ad unum Beneficium non habeat aliud incompatible.

Hic addendum est extraneos nullum in Galliis Beneficium obtinere, aut saltèm retinere posse, nisi à Rege *naturalitatis* litteras in Parlamento verificatas obtinuerint. An autem eæ litteræ effectum habeant retroactivum, ità ut ei profint qui iis nondum obtentis Beneficium adeptus est, disputatur. Affirmant Gibert in Tract. de irregular. pag. 591. & cum eo alii plures, qui etiam docent collationem factam extraneo, esse de se validam; ità ut resignare possit, licet non possit tenere seu servare id quod accepit, nisi litteras *naturalitatis* obtineat,

CAPUT QUARTUM.

De Beneficiorum vacatione, resignatione, &c.

Beneficium dicitur vacare, cum de jure aut de facto jam ab eo possideri nequit à quo antea possidebatur. Quod ut melius intelligatur, sciendum est Beneficium aliquando vacare *ipso facto*, aliquando vacare *ipso jure*; & hæc duo plurimum differunt: cum enim Beneficium vacat *solo jure*, potest adhuc Beneficii possessor ipsi renuntiare, sive simpliciter, sive in favorem, re adhuc integrâ, id est, si nemo alius idem Beneficium vel à Papâ, vel ab Ordinario definitivè impetraverit; sed cum vacat *ipso facto*, non relinquitur renuntiationi locus. Unde Beneficium hoc statim dimittendum est, nisi obtineatur ejusdem retinendi dispensatio; aut circumstantiæ non patiantur illud statim dimitti, quod sæpius evenire potest, ut si v. g. Parochus cedere Beneficium nequit sinè gravi scandalo populorum, qui ex ejus renuntiatione colligent eum admisisse crimen cujus jam suspectus est, & propter quod solum præsumi potest Beneficio cedere.

Porro facile non est assignare casus in quibus Beneficium vacat ipso facto, ob nimiam eâ de re Theologorum dissensionem: hæc nobis certa videntur.

Beneficium vacat ipso facto, per mortem etiam civilem Titularis, quam obire censetur tum is qui in ordine ab Ecclesiâ approbato solemnem Religionis professionem emittit, tum is qui condemnatur morte citra appellationem, aut per contumaciam, adeo ut sententia *in effigie* executioni demandetur: item qui triremibus aut exilio damnatur in perpetuum, secus si damnetur solum ad tempus, modo tempus illud novem annos non excedat. Non delinunt tamen qui negent Beneficium ipso facto vacare præcisè per ipsam mortis sententiam.

624 *Traſſatus de Beneficiis. PARS I.*

2°. Beneficium vacat ipſo facto per matrimonium etiam invalidum, quale contrahitur à Clerico ſacris initiato, vel conſanguineam ducente, vel præſcriptam à Tridentino formam non ſervante : 1°. quia
 C. 18. *non decet ut ſtultus*, qualis eſt Sacerdos ſacrilegè
 de præb. nuptias attentans, *melioris quàm peritus conditionis*
 1 6. *exiſtat* ; 2°. quia ex jure civili *nemo de impoſſibilitate ſua actionem conſequitur* ; 3°. quia ità ſentiunt & judicant tùm Rota, tùm ſupremi Galliæ Senatus ; 4°. quia uſus legitimus Canonum interpres, ambigua eorum verba hoc in ſenſu explicuit.

3°. Vacat Beneficium per reſignationem & permutationem completè factas ; de quibus ſtatim dicam.

4°. Vacat per atrociam quædam crimina ; hæc verò juxta Gibert in iis materiis verſatiſſimum, non alia ſunt pro Gallis, quàm octo ſequentia ; 1°. aſſaſinatus publicus, ſive fiat ope veneni, ſive aliter ; 2°. homicidium qualificatum, qualis eſt occiſio patris, fratris, prolis propriæ, Epifcopi, Presbyteri, Clerici inſervientis Eccleſiæ cujus patronus ſit ipſe occiſor : imò in hoc ultimo caſu ſufficit mutilatio Clerici ; 3°. hæreſis non tolerata, qualis, ait idem Scriptor, eſt hæreſis ſociniana ; 4°. ſchiſma, ſub quo comprehenditur conſpiratio adverſus Epifcopum ; 5°. crimen falſi, præcipuè in Litteris Apoſtolicis ; 6°. notabilis læſio Apoſtolicæ Sedis, in perſonâ Papæ vel Cardinalium ; 7°. crimen læſæ Majeſtatis, cujus etiam conſcii ſunt falſæ monetæ artifices ; 8°. incarceration Clerici, eo animo facta ut ille ad reſignandum Beneficium compellatur.

Non addo ſodomiam & beſtialitatem : quia nihil eſt eâ de re (ſaltèm in jure apud Gallos recepto) fatiſ expreſſum.

Addunt vulgò Theologi, vacare ipſo facto Beneficium ratione quaſi delicti, quod contingit, 1°. cùm quis ad Beneficium v. g. Sacerdotale promotus, non curat tempore præſcripto ad Sacerdotium promoveri ; (niſi tamen obtineat à Papâ diſpenſationes,

CAP. IV. De Beneficiorum vacat. &c. 125
 trahunt, de non promovendo, seu de non suscipiendis
 Ordinibus.) 2º. cum aliquis servat Beneficium cum
 eo quod jam possidebat incomptabile. Fatendum
 tamen in utroque hoc casu Beneficia adhuc resignari
 posse vel permutari, ac proinde ea non vacare prorsus
 ipso facto. Quin si devolutarius jam aggressus
 fuerit Beneficium, censet Gibert contra alios
 quosdam, Beneficium in favorem resignari posse
 quando Judex definitivam sententiam non tulit. Sed
 quidquid sit de hoc Jurisprudentiæ puncto, jam cer-
 tum esse debet, homicidium simplex, sacrilegium,
 adulterium, incendium, perjurium, simoniam, con-
 fidentiam, hæresim simplicem, incestum cum pœ-
 nitente & alia id genus quamvis atrocia sint, & reum
 aliquando irregularem faciant, haud tamen ipso facto
 inducere vacationem Beneficiorum quæ quis antea
 legitime possidebat, licet occasionem præbere possint,
 vel Judici ut contra reum depositionis sententiam de-
 cernat, vel devolutario ut rei Beneficium impetret.

Quæres 1º. quid sit resignatio. R. Est juris sui
 dimissio, seu cessio libera: quæ enim per injuriam
 extorta est, est nulla, aut certè annullanda: cessio
 hæc vel fit *tacite*, ut si quis uxorem ducat, aut mili-
 tiæ adscriptus, nolit post trinam monitionem arma
 deponere, &c. vel *expresse* seu disertis verbis; &
 hæc duplex est; *pura*, quæ fit sine conditione; &
conditionalis seu in favorem: eaque vel est simplex,
 cum sit absque reservatione; vel *qualificata*, quan-
 do sit reservato sibi jure regressus, vel pensione;
 aut quibusdam fructibus, vel causâ permutationis.

Resignatio simplex, quæ melius dicitur *dimissio*,
 fieri debet in manibus Collatoris. Sed hic quædam
 notanda: 1º. Collatio post resignationem in manibus
 Episcopi aut Papæ factam sine prævio Patroni laici
 consensu, nulla est juxta multos, aut certè annul-
 landa, si Patronus conqueratur, quia ejus juri præ-
 judicat. Idem dicendum de resignationibus in favo-
 rem aut permutationis causâ, quæ nè à Papâ qui-
 dem in præjudicium Patroni laici admitti possunt.

2°. Qui purè & simpliciter coram Ordinario resignat, in instrumento dimissionis suæ eum quem sibi successorem dari exoptat, nominare non potest, etiam si non uteretur clausulâ *non aliâs, non aliter, non alio modo*: potest tamen sic resignans, absque simoniâ rogare Ordinarium ut conferat tali, sed eæ preces nullam imponunt necessitatem huic potius quàm illi conferendi.

3°. Si procuratio ad resignandum in manibus Ordinarii concepta esset *in favorem*, procurator vitium illud emendare posset: etsi enim *diligenter custodiendi sunt fines mandati*, certè tamen *laudandus est qui omisit vitium*.

Resignatio in favorem est cessio Beneficii eâ conditione, & *non aliter* quàm ut alteri conferatur. Hæc resignatio non nisi à Papâ admitti potest; ex longo tamen usu Reges Galliæ hæc resignationes admittunt, tum quoad Beneficia quæ regalix tempore vacant, tum quoad ea quorum collatores sunt Ordinarii.

Si Papa alii quàm resignatario Beneficium conferat, provisio, uti contra mentem resignantis facta, irrita est: idem est si Beneficium certis affectum personis, Choristis, v. g. aut Nobilibus, aliis resignetur, aut si resignetur à minoribus in favorem eorum à quibus pendent, tutorum v. g. præceptorum, &c. quia in his fraus & dolus præsumuntur.

Quæres 2°. quid sit permutatio, & quæ ejus conditiones. R. permutatio est Beneficii unius sive conformis, sive non, cum alio commutatio. Permutatio hæc esse debet rerum ejusdem generis, spiritualium cum spiritualibus, juris in re cum jure in re, & non cum jure ad rem; unde permutari non possunt mandatum vel nominatio ad Beneficium, decimæ, itè jus patronatûs, officium capellæ regiæ, Beneficium fundandum, cum Beneficio præsentis. Permutatio non à Papâ solùm, sed ab Ordinario, imò in Galliâ à quibusdam Abbatibus aut Capitulis quæ jus illud præscripserunt, admitti potest; sed fieri nequit privatâ permutantium auctoritate. Si permutatio fiat

coram Papâ, tutius est, quin & juxta multos necessarium, ut omnia simul compermutantium Beneficia exprimentur. Permutatio tunc tantum legitima est, cum primarius ejus finis est Ecclesiæ utilitas.

Quæres 3°. quid, & quibus competat regressus.

R. Regressus est ad Beneficium permutatum vel resignatum reversio. Regressus conceditur, 1°. ei qui resignavit causâ permutationis, si contingat eum evinci è Beneficio permutato; aut si detegat ipsum onerari pensione quam ignorabat; 2°. ei qui ut aliud Beneficium à quo evincitur, possideret, renuntiavit suo, sive quia secundum erat incomptabile, sive quia plura tenere noluit: & tunc jus habet regressus, tametsi suum hoc Beneficium alteri collatum & possessioni datum fuerit; 3°. ei qui criminis capitalis accusatus Beneficium resignasset, veritus nè innocentiam suam probare non posset, quam tamen probavit; 4°. Novitio qui ad seculum revertitur; eive qui invalidè professus est, modò tamen, aiunt aliqui, Professus ille agat intra tres annos ex quo professio declarata fuit invalida; 5°. & ei præcipue qui mortis metu Beneficium suum resignavit: is enim si convalescat, regressus facultatem habet, sive resignaverit purè, sive in favorem, sive simpliciter, * sive sub pensionis reservatione, sive coram Legato, sive coram Ordinario, nec tantum contra suum resignatarium, sed etiam contra resignatarii successorem, modò tamen, aiunt aliqui, morbi mentio facta fuerit in resignatione. Caba

Sed hic notandum 1°. conditionem regressus exprimi non debere, alioquin Beneficium vacabit per obitum; *quædam enim expressa nocent, licet tacita non noceant*; 2°. regressum non admitti in magno Consilio, tam pro iis qui purè & simpliciter, quàm pro iis qui in favorem resignaverunt; etsi in posteriori casu resignans regredi possit, donec possessionem inierit resignatarius; 3°. resignanti non dari regres-

* Negant aliqui regredi posse eum qui sibi sufficientem pensionem reservavit.

ſum, ſi recuperatâ valetudine reſignationem probare viſus ſit, aut per annum totum non reclamaverit.

Ut reſreſſus licitus ſit, tria requirit Pontas : 1°. ut reſignans bonâ fide agat, & ſpem ac deſiderium reſreſſus deponat ; 2°. ut Beneficio ſuo ad victum indigeat ; 3°. ut hujus Beneficii munia implere poſſit.

Paucis nunc dicendum de penſionibus. Eſt autem penſio, portio reddituum alicui ex alterius Beneficio legitimè competens. Ut penſio obtineatur, quædam neceſſaria ſunt, & quidem 1°. ut obtinens ſit *capax*, adeoque *Clericus*, niſi ſit Eques. S. Lazari : *legitimus*, alioqui indiget diſpenſatione, & hanc Episcopus dare nequit, niſi ad penſiones quas ipſe reſervare poteſt : ac demum *immunis à cenſuris*, & ab irregularitate, prout alibi dicam.

2°. Requiritur *juſta cauſa* ; quâ ſecluſâ, qui penſiones etiâ cum Pontificiâ diſpenſatione obtinent, in conſcientiâ tuti non ſunt. Cauſæ verò juſtæ hæc ſunt, ſi alendus ſit Clericus verè indigens ; ſi his circa Beneficium componenda ; ſi remunerandus qui Eccleſiæ ſervitium præſtitit aut præſtiturus eſt ; ſi compenſanda inæqualitas Beneficiorum ob Eccleſiæ utilitatem permutatorum ; uno verbo utilitas Eccleſiæ.

3°. Requiritur *poteſtas* in conſtituente ſeu reſervante penſiones : hæc ſecundùm omnes reſidet in S. Pontifice : at in Galliâ non videntur admitti penſiones ab Episcopo creatæ, niſi cùm uniuntur Beneficia, vel conſtituuntur ab Episcopo Vicarii, qui Parochorum munia ſua exercere non valentium vicibus fungantur ; vel ſiunt tranſactiones pacis gratiâ, aut permutationes de Episcopi autoritate & conſilio.

4°. Penſio debet eſſe *moderata*, qualis ut cenſeatur, non debet in Beneficiis reſidentiam exigentibus tertiam fructuum partem excedere ; hæc etiâ adhibita cautione, ut reſignatariis trecentæ annuæ libræ ad minùs ſuperſint integræ ad victum, emolumentis caſualibus in his minimè comprehenſis, deductis etiâ quibuſcumque oneribus Parocho incumben-
tibus. Beneficia ſimplicia onerari poſſunt penſione quæ fructuum medietatem attingat.

CAP. IV. De Beneficiorum vacat. &c. 629

5°. Non potest quis Beneficium curam animarum habens, aut præbendam Cathedralis vel Collegiatae Ecclesiae, sub onere pensionis resignare, nisi iis per 15. annos ad minus defervierit, aut præ infirmitate defervire nequeat.

6°. Qui ob incompatibilitatem Beneficium dimittit, pensionem sibi reservare non potest, præsertim si Beneficium quod retinet honestæ sustentationi sufficiat; idque cautè institutum est ad coërcendam Beneficiorum avaritiam.

Pensio iis extinguitur mediis quæ Beneficiorum vacationem inducunt, qualia sunt matrimonium, homicidium præmeditatum, professio religiosa, &c. Extinguitur etiam *redemptione*, cum Beneficiarius, accedente Papæ consensu, quinque, sex aut septem annos pensionis pensionario solvit, ut deinceps è solvendo immunis sit.

Quæres 1°. an mortuo resignatario qui pensionem resignanti solvebat, resignatarii successor per obitum, ad eam solvendam teneatur. R. teneri in conscientia, si rescriptum à Papâ concessum contineat clausulam *ad quoscumque successores*. Attamen Parisiensis Senatus pensiones super Beneficiis residentiam exigentibus constitutas, non habet ut reales, quæ successorem ligent, nisi ab eodem Senatu confirmatae sint. Aliud est de pensionibus quæ Beneficiis simplicibus impositæ sunt; circa quas id unum exigere potest resignatarii successor, ut ad tertiam fructuum partem reducantur.

* Home
logués.

Quæres 2°. an pensio in titulum Clericalem assumi possit. R. affirmat. 1°. quia id docet Tridentinum Sess. 21. c. 2. his verbis: *Patrimonium vel pensionem obtinentes ordinari posthac non possint, nisi illi quos Episcopus judicaverit assumendos*, &c. 2°. quia Synodus V. Mediolanensis sub S. Carolo permittit ut quis ordinetur sub titulo pensionis tandiu solvendæ, *donec ei aliunde provisum sit*; Ergo à fortiori potest quis sub pensione simplici, quæ perpetua est, ordinari.



PARS SECUNDA.

DE SIMONIA.

Ad Lib. **V**idendum 1°. quid & quotuplex sit simonia;
Decre- 2°. quale peccatum, & à quibus committatur;
tit. 3. 3°. & 4°. dicendum de ejus causis & pœnis.
Et 3.
om. 2.
q. 100.

CAPUT PRIMUM.

Quid & quotuplex sit Simonia.

Simonia (sic dicta à Simone mago, qui primus
 2. 8. 5. *S*in novâ lege Apostolis obtulit pecuniam ut ab eis
 acciperet potestatem communicandi, cuicumque
 vellet, dona Spiritûs sancti) definiri solet, *Volun-*
tas studiosa emendi aut vendendi pretio temporali ali-
quid spirituale, vel spirituali annexum; & melius
 fortè, Actus quo quis vel mediante temporali, vel
 contra Ecclesiæ legem intendit pervenire, aut per-
 venit ad spirituale vel spirituali annexum. Primam
 definitionem, ut quæ magis recepta sit, exposi-
 mus. Itaque simonia

Dicitur, 1°. *voluntas*, id est volitio: tum quia
 simonia, ut potè peccatum, debet esse actus volun-
 tatis: tum quia simonia committi potest, etiam si
 opus non subsequatur, alioqui ipse Simon non
 fuisset simoniæ condemnandus.

Dicitur 2°. *studiosa*, id est, deliberata. Unde si
 quis ex inculpatâ juris vel facti ignorantia, ven-
 deret aut emeret aliquid spirituale, non esset simo-
 niacus formaliter, sed materialiter tantum; sicut
 aliquis in casu difficiliiori materialiter solum usura-
 rius esse potest.

Dicitur 3°. *vendendi vel emendi*; hîc verò per
 emptionem intelligitur contractus quilibet onere;

CAP. I. *Quid & quotuplex sit Simonia.* 631
sus: sicut enim simoniacus est qui dicit, Do tibi Beneficium ut des mihi equum, ita simoniacus est qui dicit, Facio ut Decanus eligaris, ut facias me in Præcentorem eligi.

Dicitur 4°. *pretio temporali*, quia simonia ut plurimum committitur cum aliquid pretio æstimabile datur pro re spiritali: quanquam simonia committi potest quolibet contractu minimè gratuito, ut statim dictum est.

Dicitur 5°. *spirituale*, quo nomine intelligitur id quod est supernaturale, seu id omne quod ad cultum Dei, aut animæ salutem ordinatur, ut gratia gratis data, aut gratum faciens oratio, Sacramenta, reliquiae Sanctorum; item omnis potestas supernaturalis ejusque usus, ut actus ordinis vel jurisdictionis ecclesiasticæ. Hinc Conciones & Catecheses sacræ, quæ prout in Ecclesiâ fiunt à Clericis, ordinantur ad audientium salutem, sunt materia simoniæ.

Dicitur 6°. *vel annexum spiritali*: quia quædam sunt temporalia aded spiritali connexa, ut hæc vendi non possint, quin illud vendatur. Sic vendi nequit id quod in Beneficio temporale est, quin etiam vendatur quod est spirituale; sed de his infrâ.

* Obj. 1°. Ea definitio non est legitima, quæ non
convenit omni simoniæ: Atqui talis est allata definitio. Nam 1°. qui Beneficium precibus obtinet, illud profectò non emit: Atqui tamen est simoniacus ex S. Thomâ; 2°. pariter simoniacus est qui pretium accipit pro omissione actionis sanctæ, v. g. qui propter *emolumentum quodlibet temporale*, non denuntiat Episcopo publicum peccatum; prout habetur c. 14. *de simon.* Atqui nulla hîc reperitur venditio spiritalis; 3°. permutationes & resignationes sinè Superioris autoritate factæ, simoniacæ sunt: Atqui tamen sunt sinè pretio temporali.

R. ad 1. neg. & dico definitionem nostram competere omni simoniæ prohibitæ jure naturali, quæ sola simoniæ rigorosæ rationem habet: nihil ergo mirum est si non conveniat permutationibus &

652 *Tractatus de Simoniâ. PARS II.*

resignationibus propriâ autoritate factis, cùm in his sola occurrat simoniâ ecclesiastica: his tamen facile conveniet secunda nostra definitio.

Ad 1. confirmat. dist. maj. Beneficium non emit qui illud obtinet precibus nudè spectatis, & prout meræ sunt petitiones, C. qui illud obtinet precibus prout habent rationem adulationis, & favoris humani, N. Itaque si preces spectentur ut nuda petitio, non inducunt simoniâ, quia non impediunt nè id quod confertur, gratis conferatur; sic dives qui mendico efflagitanti stipem largitur, gratis tribuit. Verùm si preces spectentur ut quidam blandiendi modus quo Beneficii collatorem demulcere conamur, haud dubium est quin eæ sint pretium quoddam quod Beneficiorum distributor sæpè pluris quàm aurum æstimat, quodque à S. Gregorio *favoris nummus* vocatur. In his ergo cautè pensanda est tum orantium, tum collatorum intentio, ex quâ fit ut quod in uno vacat à culpâ, in alio mortiferum sit.

*Hom. 4.
in Evang.*

Ad 2. confirm. dist. Simoniacus est qui pretium accipit pro omissione actionis sanctæ, cùm omissio hæc est formaliter aut æquivalenter venditio & emptio rei vel actûs spiritualis, C. semper & in aliis casibus, N. Itaque si omissio actûs æquivalet actui positivo qui finè simoniâ vendi non possit, aut moraliter proveniat ab eâdem potestate à quâ procedit actus oppositus, aut viam paret ad spirituale, jam simoniæ materia erit. Sic 1º. qui pecuniâ corruptus negaret alicui absolutionem à peccatis in foro interiori, reipsâ simoniæ reum se constitueret: quia talis omissio est usus quidam & exercitium potestatis spiritualis, quod non magis pretio æstimari potest quàm ipsa absolutio; 2º. qui ante obtentum Beneficium dat pecuniam alicui, v. g. antiquiori Graduato vel peritiori, ut non contradicat; item qui ut recipiat Ordines, pretio dato obtinet, ut qui ejus flagitia novit, eadem Episcopo non detegat, est etiam simoniacus: quia tunc emit Ordines & Beneficium, si non in se, saltè in viâ & dispositivè,

Verùm multi sunt alii casus in quibus emi potest omissio actûs spiritualis absque simoniâ. Sic qui daret alicui pecuniam ut abstineret à Missâ malè celebrandâ, aut à conferendo simoniacè Beneficio, simoniacus non esset, ut conveniunt omnes.

† Ergo, inquires, simoniaci sunt contractus, in quibus pro tali summâ tot Missæ celebrantur.

R. neg. seq. quia summæ quæ pro Missis dantur, non dantur in pretium Missæ, sed in stipendium necessitatis, quia *Dominus ordinavit iis qui Evangelium annuntiant, de Evangelio vivere.* I. Cor. Everò unde viverent tot Sacerdotes, quorum tempus omne divino ministerio exauritur? Hic tamen notandum cum Sylvio, sustentationem sacris Ministris debitam nunquam exigendam esse per spiritualium subtractionem, quia *expresius exprimit venditionis speciem, qui prius recipit pretium, quàm rem conferat pretiosam*, c. 36. *De simon.*

Simonia dividitur saltèm analogè, 1^o. in mentalem, conventionalem, & realem.

Simonia mentalis hic non ea est quæ in solâ mente sistit, nec transit ad opus, quod cautè notandum; sed ea quâ quis dat temporale pro spirituali, aut spirituale pro temporali, sinè ullo quidem pacto, tacito vel expresso exterius manifestato, sed hâc tamen internâ mentis intentione ut alium moveat ad dandum sibi spirituale pro suo temporali aut vicissim. Hæc simoniæ species quandoque ab uno solùm, quandoque à duobus committitur. Ab uno quidem, ut si quis Episcopo, Patrono, eorumve amicis pro nullâ aut levi mercede serviat, sed eâ mentali prorsus intentione ut ab iis Canonicatum accipiat. Ab utroque verò, ut si Prælati Beneficium quod exterius gratis conferre videtur, eâ intentione Titio conferat, ut is Secretarii aut Capellani partes apud se agat; & is eodem interiori animo acceptet. Quodd si eorum unus quidpiam exterius agat aut dicat unde alter in notitiam perverfæ hujus intentionis deveniat, jam quæ initio

mentalis erat simonia, tranſibit in conventionalem; quin & in realem effectu utrinque ſubſecuto.

Simonia conventionalis, eſt venditio vel emptio rei ſpiritualis cum pacto tacito, vel expreſſo, ſed reali executione nondum utrinque completâ. Si conventio ſolùm peracta ſit, nihilque prorsus traditum aut receptum, ſimonia dicitur *purè conventionalis*: ſi verò ex unâ parte aliquid datum ſit, putâ ſi traditum ſit pretium temporale, ſed nondum tradita res ſpiritualis, aut viciffim, dicitur ſimonia *conventionalis mixta*, vel *ſemirealis*. Neque hæc vera eſſe ſimonia deſinet, etiamſi promiſſor habeat intentionem nunquam ſolvendi; quia qui promittit etiam fictè, mediante temporali, promiſſione ſcilicet, pervenit ad ſpirituale, quod ſimoniacum eſt. Haud tamen erit ſimonia verè realis donec utrinque conventio peracta aut inchoata fuerit.

Simonia realis, eſt pactum pretii temporalis utrinque completum ſaltèm ex parte, ut ſi datum ſit Beneficium pro centum nummis, ſive ex toto, ſive ex parte perſolutis: perſolutis, inquam, realiter, non autem ſolâ chirographi traditione. Chirographum enim ſpondet rem pretio æſtimabilem, quæ non magis actu datur ſcripto quàm verbis: imò verba etiam apud viros mundanæ probitatis aſſectas pro ſcriptis habentur; Ergo traditio chirographi non inducit ſimoniam in ſenſu Canonum realem, ſeu quæ canonicis pœnis ſubjaceat. Et verò ſi duo ſibi ſcripto promiſiſſent, ille pecuniam, iſte Beneficium, & neuter pactum executus eſſet, quia hic niſi ſimoniam purè conventionalem agnoſcat?

Dividitur 2^o. in eam quæ prohibita eſt, quia mala, ſeu quæ pugnat contra jus naturale & divinum; & eam quæ mala non eſt, niſi quia prohibita, & hæc pugnat duntaxat contra jus Eccleſiaſticum. Prima, ipſa eſt venditio rei ſpiritualis quæ talis, ut ſi chriſma cariùs venderetur, quia conſecratum eſt. Secunda eſt quævis oratio comparandi ſpirituale ſolis Eccleſiæ legibus reprobanda, propter

reverentiam rei sacrae : ut cum quis vel permutat Beneficium propria sua autoritate ; vel vendit chrisma consideratum ratione solius materiae. Hæc autem post Ecclesiae prohibitionem venditio , non obedientiae solum , sed & religioni adversatur : sicut sacra communio post jentaculum.

Dividitur 3°. in simoniam simpliciter , de qua hactenus , & simoniam confidentialem. Hæc porro definitur simonia conventionalis mixta , qua quis procurat Beneficium alteri cum pacto tacito vel expresso , quod iste illud idem postea resignaturus sit , seu ipsimet procurandi , seu alteri cuilibet ad nutum procurantis , aut ex eo vel fructus , vel pensionem aliquam sine legitimâ autoritate constitutam soluturus sit.

Dicitur 1°. *simonia* , quia per confidentiam datur vel spirituale pro temporali , ut cum confertur Beneficium sub onere pensionis ex eodem persolvendæ ; vel datur spirituale pro spirituali , sed contra Ecclesiae leges ; ut cum datur Beneficium sub conditione futurae retrocessionis.

Dicitur 2°. *simonia conventionalis* , quia ut confidentia subiaceat canonicis poenis , prærequiritur partium conventio saltè tatita.

Dicitur 3°. *mixta* : pura enim conventio nullâ ex parte impleta , non induceret juris poenas. Conventio igitur ex parte impleri debet , nempe Beneficii traditione ; & ex tunc incurruntur poenæ.

Dicitur 4°. *quâ quis procurat Beneficium* : quæ verba ostendunt 1°. confidentiam posse reperiri non in præsentationibus solum aut collationibus , sed & in resignationibus & electionibus ; 2°. eandem non habere locum nisi in Beneficiis : unde confidentiarius non est , qui vel pensionem recipit sub pacto futurae retrocessionis ; vel consentit ut Beneficio quod olim canonicè accepit , pensio imponatur , præmisso pacto quod pensionarius post aliquot annos , v. g. absoluto studiorum cursu , illam transferat in tertium. Ratio est , quia pensio non intelligitur nomine Beneficii in materiâ confidentiariâ ,

ut definiit Rota. Qui tamen ut Beneficium recipiant, pensionem spondent; qui item Beneficium dando pensionem exigunt, sunt confidentiarii, & confidentiæ pœnis subjacent, ut dicam cap. 4.

Dicitur 5^o. *cum pacto*: sublato enim eo pacto, vel nulla occurreret simonia, vel non occurreret confidentialis. Hinc confidentiæ reus non est, qui sine ullo pacto dat Beneficium Titio, confidens Titium eidem Beneficio in favorem tertii renuntiaturum esse, si fortè ad Episcopatum promoveatur. Pariter à confidentiâ, imò & à peccatis immunis est, qui Beneficium quod ante possidebat, abdicat in manu Præsentatoris, quem precatur ut illud nepoti suo conferat, quia preces si bonâ fide fiant, pactum nullum involvunt, & plenam Patrono relinquunt libertatem conferendi Beneficium cui voluerit.

Sed quid, si Petrus Beneficium resignet Mævio, impositâ ei obligatione ut idem conferat Joanni, & Mævius resignationem acceptet cum verâ intentione conditionem hanc non implendi?

R. Quidquid dicant viri graves, veram hîc reperiri confidentiam, aut saltèm magnum ejus periculum: 1^o. quia resignatarius dum tacet consentire videtur, præsertim in casu citato, in quo contra propositionem aded malam insurgere tenetur; 2^o. Quia Pius V. in Bullâ 85, docet *confidentiæ crimèn*, *alterius tantùm partis conscientiam* admitti: quæ verba naturaliter intellecta, ostendunt ad confidentiam sufficere malam, unius partis intentionem alteri parti cognitam, ejusque silentio quasi approbatam.

Dicitur 6^o. ut qui Beneficium accipit, *idem resignet*; quia confidentia non committitur nisi in duobus casibus: 1^o. cùm procuratur alicui Beneficium eo pacto ut *illud ipsum* vel procuranti vel alteri aliquando renuntiet; 2^o. cùm procuratur Beneficium cum reservatione pensionis aut fructuum ex eodem percipiendorum, sive ab ipso procurante, sive ab alio quem designat. Hinc docent Canonistæ, confidentiam quatuor modis committi; accessu nimirum, ingressu, regressu & stipulatione pensionis.

CAP. I. Quid & quoduplex sit. *Simonia.* 637

Confidentia committitur *accessu*, quando is qui ad Beneficii provisionem concurrat, confidit ex inito pacto idem Beneficium sibi vel alteri resignatum iri cum sublata fuerint impedimenta, propter quæ Beneficium illud, actu & de facto à me, vel ab alio possideri nequit; & ideo confidentia hæc dicitur fieri per accessum; quia per eam accedo ad Beneficium de quo nunquam provisos fui.

Confidentia committitur *ingressu*, cum quis Beneficium sibi collatum, sed cujus possessionem nondum cepit, resignat alteri, servato sibi jure ingrediendi possessionem illius, posita quâdam conditione; puta si resignatarius præmoriatur, aut pinguius Beneficium recipiat.

Confidentia committitur *regressu*, cum quis eo pacto resignat Beneficium cujus jam possessionem iniiit, ut jus habeat in illud regrediendi, si v. g. resignatarius aliud recipiat incompatible, aut si pensionem non solvat. Regressum aliquem in Gallia licitum esse diximus supra.

Denique confidentia committitur *stipulatione pensionis*, cum quis ut Beneficium recipiat, spondet se ex ejusdem fructibus soluturum esse pensionem conferenti, resignanti, aut alii ex eorum voluntate.

Ex his colliges simoniam non esse confidentialem, sed conventionalem tantum, 1^o. quando quis resignat aut permutat Beneficium eâ conditione, ut resignatarius, aut compermutatarius aliud Beneficium quod possidet, dimissurus sit in favorem tertii; quia ad confidentiam requiritur, ut accessus, ingressus, & regressus sint in idem Beneficium: tunc autem non est accessus in idem, sed in aliud.

2^o. Cum præsentans, eligens aut conferens exigunt ut promovendus promissum aliquod temporale refundat in remunerationem, nisi per illud temporale intelligantur fructus Beneficii, ad cujus provisionem concurrerent; aliàs omnis simonia foret confidentialis, quod tamen falsum est, cum Pius IV. & Pius V. omnem confidentiam ad qua-

tuor casus recensitos restringant. Et hoc maxime notandum est, quia pœnæ in confidentiarios sancitæ, graviores sunt quàm quæ in alias simoniacorum species decernuntur; eò quòd confidentia, licet malum simoniâ minus, plures in Ecclesiam abusus invehat.

Quæres an Titius, qui Canonicatum suo pinguiorem postulat à Capitulo, hunc acceptare possit cum pacto suum remittendi in manus Capituli.

Affirmant Sambovius, Pontas, & alii communiter saltèm in praxi; voluntque nullam hîc occurrere confidentiæ aut alterius simoniæ speciem. Non confidentiæ, quia non spondetur *idem* Beneficium: non simoniæ alterius, quia Titius id solum spondet ad quod jam tenebatur, cum duos Canonicatus simul tenere nequeat. Sicut ergo, inquiunt, Capitulum citra simoniam exigere potest ut Titius omnibus Officiis intersit, quia id jam debet; sic & in proposito. Hæc opinio quam ob communem praxim impugmare non audeo, supponit Titio moraliter constare Beneficium quo se exuit, non nisi digno collatum iri.

C A P U T S E C U N D U M.

Quale peccatum Simonia, & quâ committatur.

DUO hîc quærentur: 1°. quale peccatum sit simonia; 2°. an hujusce peccati reus sit qui dat munus temporale, non ut pretium rei spiritualis, sed ut motivum, & quasi irritamentum, quo v. g. Beneficii Collator moveatur ad ejus collationem: aut qui se obligat ad dandum temporale pro spirituali, non quidem ex justitiâ, sed ex gratitudine. Sit

CONCLUSIO I. Simonia peccatum est inter gravia gravissimum.

Prob. 1°. quia statim ac Simon suam de comparando pecuniâ Spiritu sancto intentionem Apostolis exposuit; his, quasi fulgure, S. Petri verbis percussus est: *Pecunia tua tecum sit in perditionem: quoniam donum Dei existimasti pecuniâ possideri*

CAP. II. *Quale peccatum Simonia ; &c.* 639
in felle amaritudinis , & obligatione iniquitatis video
se esse : Atqui verba hæc grande scelus supponunt ;
Ergo.

Prob. 2°. ex Canonibus. Gelasius Papa relatus 1.
q. 1. c. 6. *Dantem*, inquit , & *accipientem damnatio*
Simonis involvit. Paschalis relatus 1. q. 7. cap. ult.
Omnia, inquit, *crimina ad comparationem simoniacæ*
hæresis quasi pro nihilo reputantur. Idem est stylus
aliorum Canonum , à quibus simonia vocatur *ex-*
crabile flagitium , *flagitium piaculare* , &c.

Prob. 3°. Vitium juri naturali , divino , humano ;
religionique oppositum , pro grandi crimine haberi
debet : Atqui simonia adversatur 1°. juri naturali ,
jus enim naturæ vetat nè ea vendantur quæ sunt in-
vendibilia , qualia sanè sunt spiritualia & spiritualibus
annexa ; 2°. repugnat juri divino , & voluntati Dei ,
qui Matth. 10. dixit : *Gratis accepistis , gratis date* ;
3°. repugnat juri humano , seu ecclesiastico , seu
civili , ut patet tum ex titulis *De simoniâ* in Jure cano-
nico contentis , tum ex Regum nostrorum edictis ,
ac præcipuè ex Pragmaticâ Sanctione S. Ludovici ,
& Caroli VII. 4°. demum idem scelus Religionis
oppositum est in ratione sacrilegii , cùm per ipsum
sanctissima quæque profanè & indignè tractentur.

Neque in hoc scelere datur materiæ parvitas ;
hæc enim repeteretur , vel ex parte rei spiritualis ,
vel ex parte pretii pro eâ dati. Non ex primo capi-
te , quia res spiritualis quæcumque ea sit , tam alti
est ordinis , ut indigna ejus contrectatio , gravis
cenferi debeat : non ex altero capite , quia econtrà
quò vilius offertur pro re spirituali pretium , eò
magis contemni censetur : adeoque gravior est quæ
in eam committitur irreverentia.

CONCLUSIO II. Ut quis simoniæ reus sit , non
requiritur ut det aut accipiat temporale tanquam
pretium rei spiritualis , sed sufficit ut det temporale
tanquam motivum ejus obtinendæ.

Prob. 1°. Quia admissâ Casuistarum subtilitate ;
nè ipse quidem Simon simoniacus fuit. Quis eni-

putet eum eò usque delirasse, ut crederet pecuniam quam Apostolis offerebat, ejusdem esse pretii cum Spiritu sancto? Sanè hoc ei unum exprobravit S. Petrus, quòd existimaret *donum Dei pecuniâ possideri*. An non autem æquè possedisset, si pecuniam dedisset in motivum quo Apostolos flecteret, quàm si eandem obtulisset instar pretii.

Prob. 2.^o quia si valeat opinio Casuistarum, jam nemo nisi rudis & omnino hebes, in simoniam incidet, nemo in exteriori foro ut simoniacus condemnari poterit. Ecquis enim non fugiet simoniacum, dum pecuniam quàm Beneficia comparabit, non ut pretium Beneficiorum dabit, sed ut motivum quo Patronos aut alios ad eorum collationem inducat. Quis intentam sibi simoniæ accusationem non eludet in foro exteriori? Quis convincetur pecuniam dedisse ut rei sacræ pretium? Certè nè ipsa quidem Ecclesia de secretâ cordis intentione judicare potest.

* * Prob. 3.^o quia *Chalcedonense Concilium* condem-

Can. 9. nat eos, qui *Ecclesiæ Beneficium interventu pecuniæ*
 2. 1. 3. *acquirunt*: sed qui pecuniam dant in motivum, Beneficium indubiè acquirunt pecuniæ interventu. Meritò igitur Innocentius XI. & Clerus Gallicanus an. 1700. damnarunt hanc propositionem: *Dare temporale pro spirituali non est simonia, quando temporale non datur tanquam pretium, sed duntaxat tanquam motivum conferendi vel efficiendi spirituale; vel etiam quando temporale sit solum gratuita compensatio pro spirituali, aut è contrâ.*

Prob. 4.^o Qui dat munus Judici ut motivum ad obtinendam sententiam iniquam, dicitur emere justitiam, & Judex qui propter hæc munera jus dicit, dicitur vendere justitiam, quia nempe dat unum loco alterius; Ergo à pari in proposito.

† † Hinc simoniæ reus est 1.^o qui Magnatis domum ingreditur principaliter ut Abbatiam obtineat.

2.^o qui consanguineo Præbendam confert, ut
 2. 2. 9. *magnificetur per hoc & nobilitetur domus sua.* Ita
 100. a. 1. S. Thomas in 4. distinct. 25. q. 3. ad 3. Sæcùs, ait

CAP. II. Quale peccatum Simonia, &c. 641

Idem alibi, si conferat gratis propter consanguinitatem, vel quamcumque carnalem affectionem; tunc enim est quidem illicita, & carnalis affectio, si minus digno dederit, non tamen simoniaca, quia nihil ibi accipitur.

3^o. qui dat Beneficium alicui hoc pacto vel intentione ut exinde suis consanguineis vel aliis pauperibus provideat; id enim est manifesta simonia, ait S. Thomas.

4^o. & id etiam dicendum de iis qui Tonsuram recipiunt ut consequantur Beneficium, cujus temporale præcipue intendunt, ii enim simoniam committunt saltè mentalem.

5^o. Clericus qui vadit ad Ecclesiam principaliter propter retributiones, quas recipit tanquam finem sui operis, (principaliter intentum) committit simoniam. Ita S. Thomas, quodlib. 5. q. 8. a. 12.

6^o. Hinc & reus est simoniæ, qui in aliquâ Diocesi spiritualia munia exercet, ut Canonicatum aut aliquam dignitatem assequi possit: Qui enim, ait S. Bernardus, Lib. de vita & morib. Clericorum, cap. 5, evangelizat ut manducet, perverso nimis ordine celestibus terrena mercatur; qui tamen habet principalem finem. Deum in tali actu, ad ejusmodi autem retributiones respicit secundario, non quasi in finem, sed sicut in id quod est necessarium ad suam sustentationem, constat quòd non vendit actum spiritualem, & ita simoniam non committit, nec peccat, S. Thom. ibid.

Hæ propositiones, Memor ero Beneficii quod mihi confers, ero gratus, suo tempore gratias agam, nisi determinentur ad piam coram Deo gratitudinem, quæ naturali jure debita est, periculi plenæ sunt, & ab iis penitus est abstinendum, nè intelligantur temporali sensu, & moveant collatorem.

Obj. 1^o. Qui pauperibus stipem erogat ut ipsorum preces impetret, si non intendat preces emere, sed duntaxat pauperum animos ad eas fundendas, per beneficium gratuitum commovere, simoniæ reus dici non potest, ex S. Thomâ; Ergo à pari.

R. neg. conseq. 1º. quia dans pauperi stipem ut ejus precibus adjuvetur, earum excellentiæ non derogat, & sequitur ordinem divinæ providentiæ, quæ vult ut pauperes spiritualem eleemosynam iis impendant, à quibus corporalem recipiunt : qui verbò muneribus Beneficium comparant, divinæ providentiæ ordinem abjiciunt, & Beneficii spiritualis excellentiæ derogant, cum in hoc Beneficio nonnisi honorem aut emolumentum considerent ; 2º. quia pauper non aliã quàm precum viã, gratum se & memorem exhibere potest ; unde necessum est ut vel oret pro benefactoribus, vel contra Dei legem ingrati animi notam sustineat : ostendatur tale quidpiam in eo qui pecuniam danti Beneficium rependit.

Obj. 2º. ex c. 30. *de simon. Illud gratanter recipi poterit, quod fuerit sine taxatione pretii gratis oblatum* ; Ergo tunc solum committitur simonia, cum datur vel accipitur aliquid per modum pretii.

R. neg. conseq. Et si enim illud quod omnino gratis datur, simoniam non continet, illud tamen censerì debet simoniacum, quod datur vel accipitur titulo non penitus gratuito : Atqui quod datur eo fine & conditione ut Beneficium ab alio obtineatur, usque adeò non datur gratis, ut seclusà Beneficii expectatione non daretur ; Ergo gratis non datur.

C A P U T T E R T I U M.

De causis Simoniæ.

DUplex est simoniæ causa de quâ lis moveri possit ; efficiens scilicet, & materialis. Causa efficiens, est subjectum committendæ simoniæ capax. Causa materialis, seu materia *circa quam*, vel est *proxima*, venditio scilicet & emptio ; vel *remota*, eaque vel est pretium *quo* emitur, vel ipsa res spiritualis *quæ* emitur ; & hæc rursus, vel ex rei naturâ, vel solum ob Ecclesiæ prohibitionem vendi, aut

commutari non potest. Quod spectat ad subjectum simoniae, certum est eam committi, 1^o. ab iis qui *cujuscumque status, gradus, ordinis, conditionis vel praeminentiae fuerint*, dant vel accipiunt temporale pro spirituali; 2^o. ab eorum mediatoribus, qui idcirco excommunicatione feriuntur, *à quâ nisi à Romano Pontifice non possint absolvi, praterquam in mortis articulo*. Utrumque habetur, Extravag. 2. commun. de simonia; 3^o. & utcumque ab iis qui *pro officii sui loco contra simoniacam haeresim vehementer non exarserint*. cap. 5. 1. q. 1.

Hinc summus ipse Pontifex incurrere potest simoniam jure naturali & divino prohibitam. Ratio est quia Papa, sicut ceteri, juri naturali & divino subditus est; Ergo si contra jus illud ageret, ut agere potest quatenus homo; si, v. g. Ordines, vel Grana benedicta majori venderet pretio quam valeant ratione materiae, solum propter consecrationem, non minus simoniacus foret quam *quilibet alius homo*, ut docet S. Thomas hic art. 1. ad 7.

Quin & censent plures Papam incurrere posse simoniam juris humani, exigendo, v. g. pecuniam pro Officiis per Ecclesiae leges vendi prohibitis. Ratio est, 1^o. quia Princeps jure naturali tenetur sequi legem quam aliis imposuit, cum ratio legis parem in utriusque locum habet; Ergo peccabit Papa, si leges ab Ecclesia latas transgrediatur; nec peccabit peccato solum scandali, ut aliqui censent, sed vero simoniae peccato: quemadmodum si praeceptum Ecclesiae de servando per Quadragesimam jejunio violaret, non scandali solum, sed etiam intemperantiae reum se constitueret.

2^o. quia Papa non est nisi dispensator in legibus sapienter constitutis; Ergo si sine rationabili causa secum dispenset, dispensatio haec non impedit quominus verè cenferi debeat legum Ecclesiae transgressor, ac proinde simoniacus, si eas contemnat quibus prohibetur simonia.

Ex quibus à fortiori sequitur à Ministris Papae,

non ſecus ac ab aliis committi poſſe ſimoniam jure divino & Eccleſiaſtico prohibitam. De priori nulla eſt difficultas de eâ verò quæ jure ſolùm poſitivo proferibitur, dubitant aliqui, ſi ſciente & diſſimulante Pontifice exerceatur, quia tunc videtur tacitè diſpenſare: ea tamen taciturnitas, juxta plures alios, non eſt ſufficiens Pontificiæ diſpenſationis argumentum, tum quia fieri poteſt ut Papæ ſilentium ſit negligentiae effectus, non approbationis; tum quia non ſemper expedit ut ſuperior pœnas omnes lege ſua incluſas, ejusdem tranſgreſſoribus inferat; Ergo ex Pontificis taciturnitate, diſpenſatio colligi nequit, niſi diuturno tempore ſilentium ſeruet, quia lex quæ ſciente & diu diſſimulante legiſlatore infringitur, cenſetur per deſuetudinem abrogari. His poſitis, ſit

ARTICULUS PRIMUS.

De materiâ proximâ Simoniae; ubi de cauſis à Simonia excuſantibus.

Atentur omnes materiam proximam ſimoniae eſſe venditionem vel emptionem, per quas intelligitur contractus quilibet, ſive nominatus, ſive innominatus, quo datur temporale pro ſpirituale. Hic autem, ut alibi, dat temporale, qui ipſum remittit; & dat ſpirituale, qui ſpirituale renuntiat: unde accedente pacto ſimoniacus eſt. Sex tamen ſunt caſus in quibus poteſt temporale quid recipi ſinè ſimoniam: ii verò ſunt, 1°. liberalitas ſeu gratitudo; 2°. ſtipendium & debita ſuſtentatio; 3°. labor; 4°. amiſſio commodi temporalis, quo quis ſe privat faciendo opus ſpirituale; 5°. conſuetudo legitima; 6°. redemptio vexationis iniquæ.

1°. quidem gratuita donatio à ſimoniam excuſat; quia quod omninò gratis datur, nec datur per modum pretii, nec eâ intentione ut is cui ſit donum temporale, ad alterius doni reſuſionem accendatur. Extendum tamen ſub hoc gratuite donationis

titulo sæpius latitare simoniam, dum id quod gratis dari dicitur, plerumque vix aliâ quàm obtinendi Beneficii intentione datur; aut datur ex pacto, cum tamen pactum ex naturâ suâ obligationem fidelitatis & justitiæ importet, ac proinde gratuitæ donationis naturam evertat. Adde quòd sæpe contingat ut obligatio antidotalis per pactum restringatur; hæc autem restrictio ad aliquod determinatum, est æstimabilis pretio, tollitque gratitudinem quæ est generalis. Ex quibus sequitur simoniacas esse has conventiones quas excusat Bonacina: Do tibi gratis pecuniam, ut ex gratitudine mihi conferas Beneficium, & vicissim. Neque verò tam expressa conventio requiritur, sed sufficit tacita quam semper adfuisse præsumet Confessarius, cum pœnitens dans Beneficium, & sperans pretium, exigit, vel etiam verbis aut nutibus alterum hortatur, ut suo tempore memorem se præbeat. Faciliùs tamen præsumitur simoniaca intentio, 1°. si quid diviti aut Superiori spondeatur, aut detur à paupere, vel inferiore, vel actu necessitatem patiente: ii enim non tam liberales esse solent; 2°. si res data vel promissa talis sit momenti, ut communiter dari non soleat gratuitò.

2°. Excusat titulus stipendii & legitimæ sustentationis. *Quis enim limitat suis stipendiis unquam?* Hinc culpa carent, sive fideles qui Ecclesiæ Ministris temporalia bona largiuntur; sive Ministri qui Christi exemplo pias oblationes, vel alia stipendia ex consuetudine, vel Ecclesiæ legibus accipiunt. Hic tamen sub stipendii prætextu sæpe latet simonia, vel aliquid instar simoniæ prohibitum. Unde 1°. juxta multos, qui plus exigit stipendii quàm sibi verè debitum sit, non injustitiæ solum, sed & simoniæ reus est; quia quod stipendii locum non habet, non alio accipi videtur titulo quàm in pretium spiritualis ministerii. Idem dicendum de iis qui novo stipendio paciscuntur pro functionibus ad quas jam ex officio tenentur.

3°. Excusat labor: sed labor duplex est, alius actioni spirituali intrinsecus, ut fatigatio necessaria

I. Cor. 3

ad concionem, aut celebrationem Missæ; alius extrinsecus, sinè quo opus fieri potest, ut celebratio vel concio facienda in loco admodum remoto. Labor intrinsecus nunquam vendi potest, sinè simoniâ; quia labor ad actionem necessarius, in unum cum eâ opus coalescit, & sic ejusdem sit cum ipsâ conditionis: quid enim aliud est labor in celebrandâ Missâ intrinsecè necessarius quàm recitatio orationum, oblatio, consecratio, & alia ejusdem generis quæ sunt ipsa Missa; Ergo cùm Missa sinè immani sacrilegio vendi non possit, nec labor eidem intrinsecè necessarius vendi potest. Aliud est de labore extrinsecò: is enim seorsum pretio æstimari & vendi potest: Sic Sacerdos qui ut Missam celebret, longius iter peragere debet, pœnam hanc compensare exigere potest; idem de eo dicendum qui adstringit se ad celebrandum horâ graviter incommodâ.

4°. Excusat à simoniâ sicut ab usurâ lucrum cessans & damnum emergens: hinc simoniæ labem non contrahit, qui accipit pecuniam, non quidem ut alteri Beneficium procuret, sed ut suum compenset laborem in scribendo, iter agendo, &c. hæc enim pretio sunt æstimabilia. In his tamen laboris solius, non autem Beneficii habenda est ratio, nec pensandus laboris successus, aut Beneficii pinguedo; quia tunc pretium pro Beneficio traderetur quatenus labor non in se, sed ratione Beneficii æstimaretur, quod simoniacum est; unde fatentur Doctores, simoniam committi, ab eo qui tradit alteri pecuniam, eumve promissis aut muneribus impellit, ut pro se Beneficium à Rege, aliove Col-
S. Thom. 2. 2. q. 100. art. 6. latore postulet; quia tunc *muneris interventu spiri-
 tualia assequitur*, quod nunquam licet.

5°. Excusat consuetudo legitima & laudabilis, qualis reputatur non ea quæ ab exactione, aliivè similibus principiis originem duxit, sed quæ ex pietate & liberalitate populorum nata est; quod enim ex tali consuetudine datur, non in pretium rei spiritualis datur, sed per modum oblationis &

stipendii. Ubi tamen quædam vigent consuetudines, quæ simoniam sapiunt, videndum quid sentiant Confessarii, Doctores, Prælati, & præsertim quid ferat Curie Romanæ stylus.

Quæres quid sentiendum de consuetudine juxta quam quædam Capitula à novis Canonicis exigunt vel munuscula, ut chirotecas vel certam pecuniæ summam, vernaculè *Droit de chape*.

R. Consuetudinem exigendi pecuniam à novis Canonicis, severè à Tridentino prohibitam fuisse, ut quæ suspicionem habeat *simoniaca labis*, aut *sordida avaritiæ*; ibique præceptum Episcopis ut actiones illas vetent, nisi *pios in usus* sint convertendæ. Quod spectat ad chirotecas, & alia id genus xenia, sacra Congregatio Cardinalium declaravit fas non esse ea recipere aut distribuere. Addunt aliqui Canonicum non posse in conscientia dona hæc largiri, nè peccatis alienis communicet; sed recurrere debere ad Episcopum aut saltèm Magistratum, qui non patietur Rempublicam iniquis us vexationibus turbari.

6°. Excusat redemptio injustæ vexationis, quam pecuniâ aut muneribus arcere possunt, qui injustè nec ad Superiorem recurrere valentes, impediuntur à consecutione boni spiritualis *in quo* jus habent. Ratio est, quia non tradunt temporale pro spirituali, quod jam verè ipforum est: sed pro liberatione ab injuriâ & cessatione vexationis, quæ est aliquid temporale.

Sed hic cavendum 1°. ne res quæ ad iniquæ vexationis redemptionem traditur, sit spiritualis; si quis enim in pingui Beneficio vexetur, & tenue vexatori tradat aut promittat, simoniacus est, quia dat spirituale pro temporali.

2°. Nè vexatio quæ redimitur, justa sit, aut saltèm probabilis, tunc enim pecunia non tam datur pro cessatione vexationis, (cùm non vexet, qui jus suum prosequitur,) quàm pro re spirituali, ad quam moraliter loquendo mediante pecuniâ pervenitur. Et verò non licet pecuniæ ope facere, ut jus adhuc infirmum, firmum evadat,

guineum sibi ex infenso amicum munera offert, nè diutius Collator sibi Beneficio avertat. Ità docent Antoninus, Rebuffus, Cabassut. lib. Pontas hic casib. 29. & 30.

4°. Cavendum nè ablatio vexationis spiritualis; quia ut hæc emi nec illa tunc redimi posset. Hinc electum, cujus Episcopus injustè connegat, vexationem hanc redimere in hoc casu remotio vexationis huic quàm confirmatio, quæ cum sit a emi non potest.

Unde contra quosdam infero, et pecuniam Sacerdoti qui alicui in eitate constituto Baptismum gratis connam pecuniam dare pro retrovenest eam dare pro ipsâ Baptismi et tamen licitè emi aqua à Sacerdote rum est elementum; posset etiam, cognitio verborum quæ in Bapti tratione præferri debent sicut et

ARTICULUS SECUNDUS.

De Munere Simoniaci.

Pretium, seu munus simoniacum, quod pro re à spirituali traditur, triplex est, ex S. Gregorio Hom. 4. in Evang. Nam *aliud est munus ab obsequio, aliud munus à manu, aliud munus à linguâ.*

Munus ab obsequio est quodlibet opus indebitum & temporale præstitum aut præstandum in commodum aut utilitatem alterius, sub pacto expresso vel implicito, aut cum intentione acquirendæ alicujus rei spiritualis. Hinc simoniaci sunt, 1°. qui Magnatum negotia gerunt, aut pueros ad litteras informant, ut eorum favore Beneficium consequantur; 2°. qui alicui Beneficium donant, ut extinguatur stipendium quod alioquî solvere tenerentur; 3°. qui præsentant aliquem ad Beneficium, cum pacto ut vel tot Missas pro iisdem dicat, vel quæ in fundatione præscribuntur certo die, & tali horâ celebret, cum ex Beneficii titulo locus & tempus celebrandi, Beneficiarii libertati permittuntur. Ratio est, quia in his omnibus promittitur, datur, aut exigitur aliquid pretio æstimabile; aut obligatur libertas, cujus obligatio pretium habet. Et verò qui hæc exigeret in materiâ mutui, censeretur usurarius; Ergo in materiâ præsentis censeretur debet simoniacus.

Dixi 1°. *opus quodlibet*, ut comprehenderem tum illud quod honestum est, tum etiam turpe.

Dixi 2°. *opus indebitum*; quia si obsequium temporale quod exigitur ab eo cui confertur Beneficium aut res spiritualis, annexum sit Beneficio aut rei spirituali, putà quoddam Canonicus psallat in Choro, exigi potest sine simoniâ. An autem possit Episcopus conferre Beneficium alicui cum pacto ut sibi solvatur summa debita, controvertunt Theologi. Certè multò tutius est, ob errandi periculum, abstinere ab iis pactis; cum pactum omne à jure reprobetur.

Dixi 3.^o opus *temporale*, quia permutare spirituale pro spirituali extra Beneficiorum materiam nullo jure prohibitum est. Unde simoniæ expertes sunt laicus aut alius quilibet qui pro Reliquis Reliquias donat; Sacerdos qui pro alio celebrat cum onere ut is pro se aliâ dñe celebret; Episcopus qui

2. Fiom. Beneficium alicui confert, ut zelum ejus & officia populis præstita compenset, juxta id Apost. I. ad Tim. 3. *Qui bene ministraverint, gradum bonum sibi acquirent.*

Munus à manu pecunia est: porro per pecuniam intelligitur res quælibet externa cujus pretium potest pecuniâ æstimari; sive sit res mobilis, sive immobilis, sive corporalis, sive incorporalis, atque etiam ejus privatio, vel promissio & obligatio. Hinc munus à manu dare vel polliceri censetur, 1.^o qui Patrono aut Collatori pensionem remittit, aut debitum præsens vel futurum; qui enim remittit, moraliter donat. Imò non solum qui debita sibi, sed etiam qui debita Ecclesiæ remittere promittit, simoniacus est, quia censetur aliena rapere ad donandum, & ita munus à manu confert, licet de re alienâ. Pariter simoniacus est tum qui bona tradit Ecclesiæ cum pacto ut ipse recipiatur in Canonicum, tum qui Capellam fundat cum intentione ut ipsa sibi conferatur; tum Episcopus aliquem ordinans sub promissione quoddam nihil ab eo in locum tituli petiturus sit. Et id extendunt Suarez & Navarrus ad eos qui ex bonis suis titulum alicui constituunt, receptâ nihil unquam exigendi promissione; atque hinc est quoddam Episcopus & præsentator in hoc casu censuris subjaceant, ut patet ex cap. 45. tit. 3. Lib. 5. Decretal. qui cum sit de simoniâ, eisdem simoniæ reos supponere videtur.

2.^o. Munus à manu dare vel spondere censendi sunt qui Beneficium accipiunt sub conditione locandi domum suam pretio minori, desistendi à lite justè impactâ, pecuniæ mutuo dandæ, &c.

3.^o. Eiusdem sceleris rei sunt qui solvunt expensas

Si resignante factas in consecutione Beneficii; qui suscipiunt in se onus restaurandi domum pastorem; qui ex pacto emunt domum & supellectilem resignantis, utpotè, inquit, ei jam inutilem; qui debita ejus ex eodem pacto solvunt. Ratio est, quia hæc omnia pretio sunt æstimabilia, adeoque si ex pacto fiant, à simoniacâ labe excusari non possunt.

4°. Per munus à manu intelligi potest donum omne quod jus positivum dari vetat pro re spirituali; & sic Beneficium pro alio Beneficio sine Superioris autoritate datum, est munus à manu.

Munus à linguâ est favor, id est laus, commendatio, adulatio, preces & similia, quæ ex vi pacti expressi vel taciti linguâ exerceri solent in favorem illius qui rem spiritualem confert. Hinc simoniaci sunt 1°. qui dat Beneficium alteri, ut ejus pater Regis de se bene loquatur; 2°. qui in Concionibus & in Pœnitentiæ tribunali Magnatibus adulatur, ut inde aliquid temporalis commodi reportet; 3°. qui Conciones sacras habet, ut hominum laudes promereatur; 4°. qui ad Potentum preces Beneficium conferunt, ut eos sibi devinctos habeant, nam humanum favorem & gratiam habere apud Magnates, est pretio æstimabile. In his tamen ob pacti defectum non alia vulgò erit simonia quàm mentalis; imò vitia hic quidem multa agnoscit Suarez cap. 40. num. 14. non tamen simoniam. Ut quædam solvantur difficultates,

Quæres 1°. an qui precibus pro alio porrectis motus Beneficium confert, sit simoniacus.

R. 1°. Collator ille simoniacus est, si intendens aliquem sibi obligare, promittat se Beneficium ad ejus preces collaturum esse. Ratio est, quia Collator ille per hujus Beneficii promissionem negotiatur favorem temporalem alterius, quæritque eum sibi obligatum habere: qui verò Beneficium desiderat, efficit ut alter se Collatori submittat eum precando, quod ex omni parte est pretio æstimabile.

R. 2°. *seclusâ* hæc aut simili intentione, non esse

ſimoniâcum, qui ad alicujus preces Beneficium cõcedit, potiſſimùm ſi digno & capaci concedat: 1º. quia, ut alibi diximus, preces ſumptæ ut nudapetitio non impediunt nè res gratis detur; nec ex ſe ordinantur ad honorem ejus qui rogatur, ſed potiùs in utilitatem rogantis; 2º. quia exaudire petentem Beneficium pro eo qui de Eccleſiâ bene merebitur, per ſe bonum eſt; 3º. quia in id conſpirat totius Eccleſiæ praxis, idque à jure ſatis approbatum eſt, ut patet ex cap. 34. *de ſimoniâ*, & ex cap. 121. & 122. 1. q. 1.

Quòd ſi preces fiant pro indigno, tunc juxta S. Thomam, *factum eſt ſimoniâcum*; quia cùm Collator non moveatur ex dignitate perſonæ cui Beneficium conſert, indicium eſt eum moveri favore humano, & receptione vel ſpe rei alicujus præſidio æſtimabilis. Fatendum tamen S. Thomam loqui potiùs de ſimoniâ præſumptâ quàm de ſimoniâ quæ ſemper & neceſſariò occurrat: ſi enim preces pro indigno fuſæ ſimoniâ conſtituant, eadem pro digno fuſæ ſimoniâ conſtituent; ſicut munus à manu non minùs pro digno quàm pro indigno ſimoniâ facit.

Quæres 2º. an qui conſert ſpirituale ex metu; ſeu ex precibus armatis, ſimoniâcus ſit.

R. negat. 1º. quia qui bonum ſpirituale conſert ex metu, etſi minùs voluntariè illud conferat, nihil tamen temporale recipit ab eo qui ſibi metum incutit; 2º. ſi quis ex timore oret, confiteatur, celebret, abſolvat, non eſt ſimoniâcus; Ergo nec ſimoniâcus erit ſi ex eodem metu conferat ſpirituale.

Si tamen timor mali reſervatur in commodum temporale, v. g. ſi princeps comminetur Epifcopo, futurum nunquam ut ad ampliorem fortunam deveniat, niſi Titio Præſbyteratum conferat; tunc conferendo ſimoniâcus eſſet, quia non ſolùm iram Principis tollere, ſed etiam ejus favorem venari conaretur.

Quæres 3º. quid dicendum de eo qui pecuniâ vel obſequiis agit apud familiares Epifcopi, ut ii pro ſe apud Epifcopum agant. R. videndum quid in

tendat. Si id solum ut liberior sibi ad Episcopum pateat accessus, nihil hic est simonia. Si ut eorum commendationibus Beneficium obtineat, utique simoniacus erit. Si demum ut ii simpliciter scientiam & merita oratoris aperiant Episcopo, potest id quidem absolute vacare à simoniâ, sed ob periculum vix & fortè nunquam in praxi tolerari debet; tam quia vix fieri potest ut homo bonæ frugis non aliâ viâ Episcopo innotescere possit; tum quia adhuc rarius evenit, ut non intendat orator expositioni rerum preces adjungi & commendationem.

ARTICULUS TERTIUS.

De materiâ spirituali Simonia.

PER spiritualement simonia materiam, intelligimus spirituale ipsum, & annexum spirituali. Spirituale hic idem est cum supernaturali. Supernaturale autem est tale, vel *formaliter* seu per *essentiam*, ut gratia, character & similia; vel *causaliter*, ratione spiritualis effectus quem producit, quo sensu Sacramenta, sacramentalia, sacrae conciones, & alia quæ gratiam pariunt, supernaturalia dicuntur; vel *effective*, prout est effectus à causâ supernaturali proveniens: sic actus prophetandi spiritualis est, quia nascitur ex causâ spirituali, & ad salutem vel fidem Ecclesiæ ordinatur: tales etiam sunt benedictiones, usus Jurisdictionis Ecclesiasticæ, dispensationes, facultates excommunicandi, aut absolvendi à censuris, collationes Beneficiorum, &c.

Annexum spirituali est illud quod licet in se sacrum non sit, sit tamen aliquatenus sacrum per suam cum rebus sacris connexionem. Annexum hoc triplex distinguitur; aliud est enim annexum *antecedenter*, quod scilicet prius est in se quàm spirituale fiat per suam cum spirituali connexionem: talis est fundus cui advenit jus patronatus quod est spirituale; item yas, lapis, ædes, balsamum, vestes, quæ postea

confecrari aut benedici contingit. Aliud est annexum *concomitanter* ; quod nec antecedit, nec sequitur, sed comitatur ipsum spirituale, ut labor corporis in celebrandâ Missâ ; & is quidem labor, vel annectitur extrinsecè, ut si Missa in loco remoto aut arduo celebranda sit, vel intrinsecè, ut labor qui Missam communem comitatur. Aliud est annexum *consequenter*, quod præsupponit rem sacram, & per suam ab eâ dependentiam spirituale reputatur ; sic temporales Beneficii redditus, spirituale quid censentur, quia pendent à causâ spirituali, nempe à spiritualibus officiis propter quæ instituta sunt & retribuantur. Etsi porro explicata superius principia penè satis detegant quandonam in hiscommateriis committatur simonia, satius tamen judicavi de his sigillatim differere cum periculo nimîæ prolixitatis, quàm ab iisdem abstinere cum periculo omitendi aliquid quod iis inservire possit quibus in itinere tam lubrico gradiendum est. Sit igitur

SECTIONO PRIMÂ.

De Simoniâ in Sacramentis & sacramentalibus.

UT hic quædam statuantur regulæ, quæ utpotè generales, facilius retineantur, sit

CONCLUSIO I. Accipere aliquid pro Sacramentis prout constant ex materiâ & formâ, vera est simonia. Ratio est, quia Sacramenta sic sumpta, sunt res valdè sacra & supernaturalis : sed dare temporale pro re sacrâ aut spirituali, est simonia ; Ergo. Hinc non licet dare pecuniâ pro matrimonio ut est Sacramentum ; tamen si hæc dari possit pro eodem quatenus est contractus cui sua sunt onera, commoda sua, suæ in contrahentibus inæqualitates.

CONCLUSIO II. Non est simoniacum vendere id quod in Sacramentis materiæ remotæ locum habere debet.

Prob. Quia hæc materia secundum se, & ut antecedit actionem sacram, res est temporalis, &

estimabilis pretio, ut patet in pane, vino, aqua, chrismate, oleo.

CONCLUSIO III. Nihil accipi potest pro materiâ proximâ Sacramentorum, v. g. pro ablutione in Baptismo, pro consignatione in Confirmatione, pro speciebus consecratis in Eucharistiâ, &c.

Prob. 1^o. quia in jure simoniacus dicitur non tantum qui Sacramenta, sed & qui Sacramentorum actiones vendit; 2^o. quia actiones eatenus solum vendi possunt, quatenus sunt sacrae, cum nullam aliam habeant utilitatem quam spiritualem: De porro qui actionem ut sacram vendit, simoniæ reus est.

Idem eadem ex causâ dicendum de formâ Sacramentorum. Hinc sæpè prohibitum est nè quid pro Baptismi collatione accipiatur. Ubi tamen invaluit usus ut gratis offerantur cerei cum auro vel argento, hæc recipi possunt sive in ministri sustentationem, sive ut pios in usus impendantur; prout docet S. Antonin. 2. p. tit. 1. c. 5. Fatendum tamen est longè melius esse & dignius, ut nulla unquam dona recipiantur.

Quæres an vendi possit locus sepulchri.

Certum est 1^o. quòd emi possit locus communis in quo emptor sepeliatur; tamen id potest, quàm emi possit fundus in quo ædificetur templum: sic Abraham emit speluncam duplicem in sepulturam Sara. Genes. 23.

Certum est 2^o. quòd etsi stando in jure naturali vendi sinè simoniâ possit pars cœmeterii aut templi pro sepulturâ, quia tunc non censeretur vendi nisi materiale templi; hæc tamen venditio, tum Ecclesiæ, tum Imperii legibus prohibita fuit, de quo vid. c. 41. de simoniâ, & L. 2. & 9. Cod. de relig. dom.

3^o. Si quis sibi suisque hæredibus velit sepulturæ locum ita proprium acquirere, ut deinceps aliorum Fidelium corpora eò inferri nequeant, tunc ratio prohibitionis à legibus factæ cessat, ideòque aliquid ab eo exigì potest; tum quia obligatio quâ se ob-

tringuat qui Ecclesiæ gerunt curam, ad non sepeliendum alium in hoc loco, pretio æstimabilis est; tum quia usus ubique receptus ita obtinet. Et certe Fideles jus quidem habent ut in loco sacro sepeliantur; sed jus illud non involvit perpetuam servitutem, vi cujus Ecclesia non amplius de tali loco in aliorum sepulturam disponere possit.

Sed estne simonia si pro sepulturâ in honorationem Ecclesiæ loco plus exigatur; item si plus exigatur cùm major crux argentea defertur?

Censent multi utramque praxim simoniacam esse. Ità S. Antoninus, Suarez, Sylvester & alii; quia, inquit, locus honoratior non est talis, nisi quia sanctior est, v. g. propior altari, &c. Alii verò qui simoniam hic nullam esse putant, fatentur tamen optandum esse ut mutetur hæc Clericorum agendi ratio, ut quæ redoleat avaritiam, quæ procul ab Ecclesiasticis personis abesse debet, & quæ in populo tum scandala; tum graviora obloquia procurare consuevit. Idem dicunt aliqui de more secundum quem, cùm quis apud nos peregrinus moriens, in patriâ sepeliri cupit, non potest eò cadaver hujus transferri, nisi omnibus Ecclesiis Parochialibus per quas transit, solvantur jura parochialia: *Hujus quidem consuetudinis*, ait doctissimus P. Lupus, *justitiam non video usque huc, & cupio edoceri.*

Quod spectat ad S. Chrisma, communis est assertio non posse aliquid pro eo exigi sinè simoniâ. Ità expresse definitum est cap. 16. & 37. *de Simoniâ*. Atque hic non simoniæ solum, sed & injustitiæ crimen agnoscit Suarez; quia, inquit, Episcopi ex Ecclesiæ dispositione tenentur gratis de hac materiâ suis Ecclesiis providere. Quòd si fur subripiat chrisma, illudque tanti duntaxat vendat quanti valet ratione materiæ, non committit simoniam, quia non vendit nisi materiam, cujus venditio solis Episcopis prohibita est.

Et si verò vasa sacra, altaria, sacræ vestes, vendi possint, haud tamen vendi possunt Ecclesiæ; tum

quia altaria portatilia, coronæ vel imagines benedictæ quibus annexa est indulgentia, ad privatorum dominium pertinere possunt, non autem Ecclesiæ, quæ semel Deo dicatæ p̄blici juris sunt; tum quia jus canonicum specialiter decernere videtur templa nè quidem ratione materiæ vendi posse. Vide cap. 15. *de Simonia*; & cap. 7. 1. q. 3.

Quod attinet ad Reliquias, certum est esse simoniam si vendantur, si non deferantur, aut fidelium cultui non exponantur, nisi dato pretio. Capsulæ tamen in quibus custodiri solent, vendi possunt, modò propter Reliquias ipsas nihil exigatur.

SECTIO SECUNDA.

De Simonia in collatione & exercitio Ordinum.

Ordinum collationi cooperantur ordinans, ordinandus, examinatores, Notarii, &c.

Certum est 1º. quodd simoniacum sit Ordines conferre aut accipere mediante pecuniâ; quia per ordinationem confertur gratia Spiritûs sancti, cujus ministri sunt, non autem venditores Episcopi. Rarum quidem est ut pro ordinatione accipiatur munus à manu, sed summoperè vigilandum, nè hic irrepat munus à linguâ & ab obsequio, dum sæpe ad Ordines admittuntur, seu ob amicorum preces, seu intuitu servitii præstiti aut præstandi, homines alioquin inepti.

Simoniaci etiam sunt, tum *is qui præsentat*, cum *is qui ordinat aliquem, promissionem, vel juramentum ab illo recipiens quod super alimentis quæ Episcopus debet ei quidem sinè titulo ordinat, non inquietat eum*, & nihil ab eo postulet: tuncque *ordinator à collatione, præsentator verò ab executione Ordinum per triennium, & ordinatus ab Ordine sic suscepto, donec dispensationem super hoc per Sedem Apostolicam obtinere meruerint, noverint se suspensos.*

Certum est 3º. Episcopos & eorum ministros

gravis culpæ reos fieri, si munera quamvis exigua etiam spontè oblata, non solum ante, sed & post ordinationem recipiant. Ità cautè & severè sanxit Synodus Trid. Sess. 21. cap. 1. *de reform.* cujus salutare Decretum amplexa sunt & promulgarunt Concilia pleraquæ post Tridentinum, ut Mediolanense I. Burdigalense I. Tolosanum, &c.

Notarii verò, ait ibidem Tridentinum, in iis tantum locis in quibus non viget laudabilis consuetudo nihil accipiendi, pro singulis litteris dimissoriis aut testimonialibus collationis Ordinis, decimam tantum unius aurei partem, id est julium unum, seu *irrhing. septem aut octo asses accipere possint; dummodo nullum* *Lib. 5. eis salarium sit constitutum pro officio exercendo,* *3. n. nec Episcopis ex Notarii commodis aliquod emolumentum ex eisdem Ordinum collationibus directè vel indirectè provenire possit.... Qui secùs fecerint, tam dantes quàm accipientes, ultra divinam ultionem, pœnas à jure inflictas ipso facto incurrant.*

Circa hoc decretum nota cum Fagnano, 1°. adhuc licitum esse recipere candelas quæ ab ordinatis offeruntur, non tamen forcipes, pectines, & mapas, si quæ ut olim à tonsurandis præsententur; *Fagnan. id.* atque id declaravit Congregatio Concilii: 2°. Notarium cui aliquid salarii quantumvis modici ab Episcopo constitutum est, nihil recipere posse; quia Synodus Tridentina iis tantum aliquid recipere permittit, quibus *Decoq.* *nullum* salarium sit constitutum, de iis porro qui modicum salarium recipiunt, dici non potest quòd *nullum* accipiant; 3°. citatum Tridentini locum, licet non loquatur expressè nisi de collatione Ordinum, extendi debere, ita ut locum habeat in collatione Beneficiorum. Et id multò magis locum habet in Galliâ ob Sanctionem Blesensem anni 1579. quâ præcipitur ut Officarii Episcoporum qui nullam ab iis mercedem percipiunt, nihil prorsus ultra decimam nummi partem exigant; pœnis adversum simoniacos constitutis alioquin plectendi.

Examinatores verò cavere debent, nè quidquam

*prorsus occasione hujus examinis, nec ante, nec post, Trid
accipiant, alioquin simonia vitium tam ipsi quam Sess. 1
dantes incurrunt. c. 18.*

Quod spectat ad Ordinum functiones, ex dictis sequitur simoniacum esse si quid pro iis accipiat aut tradatur; & id verum est, non solum de functionibus Ordinum majorum, sed de exercitio etiam minorum. Unde simonia est si Acolythus, imò & Laicus ob pecuniam serviat Missæ, quia cooperatur actioni sacræ. Idem dicendum de Ostiario, qui ex officio fores claudit, aut custodit Ecclesiam. Si quis verò id ut purus Laicus faciat, negant plures eum simoniae reum fieri: haud tamen à simonia excusandi videntur Musici & Cantores, qui solum lucrum intendunt; tum quia cantus ille adhibetur in cultum Dei, estque actus verè spiritualis, & ex naturâ suâ exigens religiosè fieri; tum quia sæpè contingit ut Musici soli potiore officii partem decantent, v. g. in Vesperis solemnioribus. Ergo, ait Wiggers, *monendi sunt hujusmodi Cantores, ut accipiant temporale titulo sustentationis, aut faciant gratis religionis causa, vel potius ut abstineant.*

Quærent hic aliqui, quid sentiendum de praxi, quâ juvenes in die Commemorationis Fidelium defunctorum, obambulant Ecclesias & cœmeteria cum libello, rogantes ut Pœnitentiæ Psalmos accepto pretio legant.

R. consuetudinem hanc approbandam non esse, sed potius extirpandam: quia licet absit simonia, si non intendatur venditio orationis, non deest tamen species mali. Adde quod ii juvenes sinè attentione legere soleant, vixque aliud quærant quàm pecuniam. Idem rectè statuunt alii de objecto eo usu, quo aliqui Sacerdotes in Ecclesiis à populo Missas mendicant, quibus libentibus porrigi deberet pecunia ut *pag.* abstinerent à celebrando. *Dr.*

Sed quoniam hic de Missæ sacrificio sermo recurrit, hæc imprimis corde & animo tenenda sunt:
1. Non potest Sacerdos illâ intentione celebrare vel

officiare, ut ex hoc pecuniam consequatur, quia peccaret mortaliter, licet simoniæ realis conscius non esset, sed mentalis tantum. Ità S. Thomas, Opusc. de offic. Sacerd.

2º. *Facere passionem de Missâ celebrandâ, est simoniacum semper, ait idem S. Doctor in 4. dist. 25. quæst. 3. a. 2. Unde Concilium Toletanum an. 1324. Can. 6. prohibet nè Presbyter pro Missis celebrandis pecuniam exigat, vel rem aliâ temporalem; licet gratè accipere possit id quod charitativè sibi oblatum fuerit absque pacto vel conventionem quâcumque.*

3º. *Sacerdos qui pro pluribus Missis plura stipendia quantumcumque incongrua, & stipendio ab Episcopis taxato minora recepit, tot Missas celebrare debet quot sibi præscriptæ sunt. Ità Urbanus VIII. in Bullâ 45.*

» 4º. *Ibidem prohibetur Sacerdoti qui Missam suscepit celebrandam cum certâ eleemosynâ, nè eandem Missam alteri, parte ejusdem eleemosynæ sibi retentâ, celebrandam committat, ità ut administratores Ecclesiæ ex eleemosynis Missarum celebrandarum, nullam utcumque minimam portionem retinere possint ratione expensarum quas subeunt in Missarum celebratione pro paramentis, luminibus, vino, hostiâ & similibus; nisi cum Ecclesiæ & loca ipsa alios non habent redditus quos in usus earundem expensarum erogare possint: tunc autem portio quam retinebunt, nullatenus debet excedere valorem expensarum quæ pro sacrificio Missæ necessario subeundæ sunt; & nihilominus eo etiam casu curandum est ut tot Missæ celebrentur, quot præscriptæ fuerint ab offerentibus eleemosynam.*

SECTIONE TERTIA.

De Simoniâ in ingressu Religionis.

QUæritur an à simoniâ excusari possit praxis quæ plurimis in Monasteriis invaluit, ut ab ingredientibus non solum pecuniam recipiant, sed etiam de eadem præviè stipulentur. Sit

CONCLUSIO I. Nihil temporale exigi potest pro ingressu Religionis in ordine ad vestitionem aut professionem, sine simoniâ jure naturali prohibita.

Prob. quia status Religionis est res spiritualis; porro exigere aliquid pro spirituali, pura est simonia. Hinc Urbanus IV. autoritate Apostolicâ omnibus quarumcumque communitatum Superioribus severe inhihet, *nè antè aut post receptionem, quoscumque passus, prandia seu cœnas, pecunias, jocalia, aut res alias etiam ad usum ecclesiasticum, seu quemvis pium usum aliûm deputata, vel deputanda, directè vel indirectè petere, vel exigere aliquando prasumant.... illa duntaxat quæ personæ ipsæ ingredientibus purè & spontè, & plenâ liberalitate, omniq. passionè cessante dare vel offerre Ecclesiis, Monasteriis, Prioratibus, domibus & locis hujusmodi voluerint, cum gratiarum actione licitè recepturi.* Idem statuerunt Episcopi 412. in Concilio IV. Lateranensi.

*Extr.
vag. v. I
simoniâ.*

*Vide.
40. De
simoniâ.*

CONCLUSIO II. Licet tamen aliquid in ingressu aut professione exigere ratione sustentationis: 1°. si Monasterium sit verè egenum; 2°. si adsit legitima intentio; 3°. si non plus exigatur quàm ad competentem Religiosi sustentationem necessarium sit. Ita SS. Thomas, Bonaventura, &c.

Prob. 1°. quia in eo casu non datur temporale, sed nempè vel pensio pro spirituali, sed pro temporali, nempè pro sustentatione quam Communitas egena non debet: Atqui in hoc nulla est simonia; 2°. Sicut in Sacramento Matrimonii licitum est pacisci de dote ad ferenda matrimonii onera, absque eo quòd Sacramentum vendi censeatur; ita in matrimonio spirituali quod Religionem inter & Religiosum contrahitur, licitum est ad ferenda sustentationis onera pacisci de dote, & quidem eo majori quo persona recipienda debilior est, aut Religioni onerosior futura, ut si penè cæca sit, morbida, &c.

Dixi 1°. Si Monasterium sit verè indigens relative ad eum qui admitti debet; si enim non indigeat, jam pecunia pro ingressu datur, adeoque simoniacè.

Vel enim pecunia hæc datur pro admissione ad statum Religionis, & est aperta simonia; vel solum pro sustentatione, & tunc est simonia palliata: quia cum omnia Monasteriorum bona, undecumque proveniant, primario ordinentur ad congruam Religiosorum sustentationem, juxta leges Ordinis, & numerum eorum qui admitti debent; hinc fit ut qui qualitates habet necessarias ut admittatur nihil debeat secum asferre Monasterio quod ipsi de necessariis omnibus potest & debet providere.

Quandonam verò Monasterium satis dives censeridebeat ut nihil ab ingredientibus recipere possit, non ita præcisè determinari potest. Sunt qui extra arctam necessitatem nihil exigi posse putent; sed æquius providit Synodus Tridentina, Sess. 25. cap. 3. *De Regularib.* cum sanxit in temporalibus Monasteriorum facultatibus eam ineundam esse rationem, ut Monialium numerus commodè sustentari possit. Et verò S. Bonaventurâ, vir singulari in providentiam fiducia commendandus, inter alias causas cur Religio in spiritu deficiat, allegat paupertatem nimiam; ex quâ, inquit, *Religiosi coguntur fieri proprietarii, dum sibimet videtur quisque providere, quia ab nimia inopiam non providetur eis in commune.*

Verùm dissimulari non potest, sæpius evenire ut Monasteria necessitatem prætendant ubi non est necessitas; ut contingit in illis quæ ex avaritiâ nihil pro sufficienti habent, quæ ex nimia terrenarum rerum sollicitudine reformidant ut propinqua, ea quæ vix unquam eventura sunt; quæ Religiosæ paupertatis ac modestiæ limites transigendo, superfluitatem pro necessitate habent.

Dixi 2º. *Si adsit debita intentio*, ex parte tum eorum qui dant, tum eorum qui recipiunt pecuniam; qui sic dispositi esse debent, ut si locus inops non esset, nullam exigenter dotem: Hinc potest sine simoniâ Communitas etiam dives accipere munera quæ spontè & gratis offeruntur à postulanti-
bus, modò purè offerantur, non autem ut Superio-

res ad receptionem alacriores fiant; quod valde cavendum est, & ex circumstantiis definiri debet.

Dixi 3^o. *Si non plus exigatur quàm necessarium sit congruæ sustentationi*; quidquid enim ultrà, id solo exigeretur titulo Religionis, quod est simoniacum. Hinc colliges quid dicendum sit de exactione conviviorum, prandiorum, donorum quæ Superioribus offeruntur; hæc quippe & similia, interveniente pacto expresso vel tacito, à gravi culpa excusari nequeunt.

Quæres an pro victu Novitiorum & Novitiarum possit congrua pensio recipi per totum probationis annum.

R. affirmat. quia Novitii non habent jus ut alantur ex communibus Monasterii bonis, nisi fiant Communitatis membra; porro non fiunt membra Communitatis, nisi eum eidem se professione solemni alligant. Idem docet Tridentinum, Sess. 25. cap. 16. *De regularibus.*

SECTIO QUARTA.

De Simonia in Beneficiis, permutationibus, &c.

CONCLUSIO I. Beneficia, etiam ratione temporalis emolumenti spectata, sunt materia simoniae; unde simoniaci sunt qui pro adipiscendo, vel conferendo Beneficio dant aliquid temporale.

Prob. Quod pendet à spirituali, tanquam accessorium à principali, vendi non potest quin unà vendatur spirituale: Atqui Beneficium, prout etiam in fructibus temporaneis consistit, pendet à spirituali, &c. fructus enim non dantur nisi propter officium; Ergo Beneficium prout etiam aliquid temporale importat, vendi non potest quin simul vendatur spirituale; Ergo vendi non potest sine simonia, & ita docet titulus totus *de Simonia*.

CONCLUSIO II. Permutare Beneficium cum alio, si fiat propriâ autoritate, simoniacum est simoniâ jure ecclesiastico prohibita.

Cap. 8.
De pact.

Prob. 1. pars; quia in *spiritualibus*, qualia sunt Beneficia, *omnis pactio, omnisque conventio debet omnino cessare*: Atqui permutatio non sit sine pacto, cum permutatio sit quidam contractus *do ut des*. Ratio autem cur Ecclesia omnes in Beneficiis pactiones prohibuerit, fuit periculum, suspicio & occasio simoniæ, aliaque incommoda, quæ secuta fuissent facilitatem permutandi propriâ autoritate.

Prob. 2. pars: quia ad simoniam contra jus divinum, requiritur traditio temporalis pro spirituali: Atqui id locum non habet ubi spirituale simpliciter traditur pro spirituali.

Hinc inferes simoniam committi in commutationibus actionum quæ ad Beneficiorum provisiones pertinent, ut si quis dicat: Tu elige, aut confirma hunc, & ego eligam illum; Tu huic Beneficium confer, & ego hunc confirmabo, &c.

Ceterum Superior coram quo facienda est permutatio, est Episcopus loci in quo situm est Beneficium. Sed notandum eam solum permutationem ab Episcopo admitti posse, quæ est Beneficii cum Beneficio, & quæ purè sit: unde permutatio Beneficii cum pensione, vel cum pacto ut alter permutantium solus omnes solvat expensas quæ ad utrumque pertinent, non valet, nisi fiat coram Papâ.

Gibalin. CONCLUSIO III. Pensio clericalis est materia simoniæ. Idem dicendum de præstimoniis, & commendis spiritualibus.

q. 10.

Prob. 1. pars: res spiritualis, & quæ confertur cum onere & titulo spirituali, est materia simoniæ, ut ex dictis patet: Atqui pensio res est spiritualis.... cum ei saltè à Pii V. temporibus, annexum sit onus recitandi parvum B. Mariæ Officium; Ergo qui eam emit, iisve acquirit mediis quæ in Beneficiorum acquisitione simoniam inducunt, simonicus est; ac proinde pensio est materia simoniæ: ex quo tamen non sequitur, vel pensionem esse materiam confidentiæ, de quo suprâ, vel simonicum in pensione, iisdem omnibus obnoxium esse pen-
sionem.

Quibus subiacet simoniacus in Beneficio; de quo infra cap. 5. art. 2. & 4.

Prob. 2. pars, quia præstimoniam sunt res spirituales, & de jure communi ad Beneficia accedunt. Idem de iis commendis, vi quarum Clerico commendatur Ecclesie alicujus administratio, assignata eidem certâ fructuum portione in stipendium.

Hinc pensio sine autoritate Papæ redimi nequit: si tamen pensio valida non esset, & Beneficiarius ejus invaliditatem in exteriori foro probare non posset, aut id non posset sine incommodo, posset eam propriâ autoritate redimere; quia cum pensio invalida non tam sit pensio, quàm injusta vexatio, dubio procul redimi potest.

Pensionis validæ redemptio fit cum Beneficiarius numerat pensionario redditus trium, quatuor aut amplius annorum, habitâ ætatis ratione, & jam obtento Papæ consensu. Sed cavendum 1°. nè antè resignationem Beneficii præcesserit pactum etiam implicitum de redimendâ pensione; tale enim pactum aperta esset simonia sub nomine pensionis; 2°. nè quid executioni mandetur, v. g. nè quid solvatur ante obtentum Papæ consensum; & nè privatim adjiciantur onera à pensione distincta, quæ Papæ incognita sint, & ab eo non approbata, ut v. g. quòd pensionarius hypothecam aut cautionem det in securitatem solutionis, vel quòd teneatur ad anticipandam solutionem; &c. Hæc nisi à Papa approbentur, simonica sunt.

CONCLUSIO IV. Resignatio Beneficii pura, in manibus Episcopi facta, legitima est: si verò non sit pura & simplex, & fiat coram Prælato inferiore Papæ, simoniam continet, ratione pacti quod in spiritualibus prohibitum est, ut sæpius dixi.

Hinc committit simoniam, 1°. qui coram aliò quàm Papâ, præterquàm in raris casibus alibi expressis, resignat sub conditione pensionis sibi solvendæ: 2°. qui facit resignationem *reciproquam*, dicendo, v. g. Resigno Beneficium meum fratri tuo, ut tu tuum mihi vel nepoti meo resignes; 3°. qui

reſignationem *triangularem* facit, ut ſi Joannes Beneficium ſuum reſignet Jacobo, ut Jacobus ſuum reſignet Petro, & Petrus ſuum reſignet Joanni; 4°. qui Beneficium litigioſum, non ſine pluribus expenſis acquiſitum, & tandem paciſcè poſſeſſum, reſignat cum pacto ut reſignatarius ſolvat expenſas. Hæ enim expenſæ exigi non poſſunt ab alio, quia non factæ ſunt in ejus gratiam.

CONCLUSIO V. Simoniaca eſt omnis tranſactio quâ remittitur vel retinetur ſpirituale pro temporali. Prob. Simoniaca eſt tranſactio quâ permutatur aut venditur jus ſpirituale pro re temporali: Atqui hoc contingit cùm quis pro temporali remittit jus ſuum ſpirituale, vel dat temporale ut idem jus penes ſe retineat. Et id expreſſè habetur c. 9 & 10. *de tranſact.*

Hinc ſimoniam committunt, qui acceptâ vel traditâ re pretio æſtimabili tranſigunt circa litem præſentandi ad Beneficium; vel circa poſſeſſionem Beneficii ad quod duo vel plures nominati fuère; vel circa jurisdictionem ſpiritualem, à quâ dato pretio eximi volunt; vel circa Reliquias quæ v. g. huic Eccleſiæ ceduntur eâ lege ut aliquid alteri Eccleſiæ ſolvat ſingulis annis.

Quod ſi in tranſactione detur ſpirituale pro ſpirituale, non erit id ex naturâ rei illicitum; unde qui diſputant circa Reliquias, convenire poſſunt vel ut Reliquiæ dividantur, vel ſi id fieri nequit, ut eas unus ſervet, ſed alias ſimiles alteri donare teneatur. Non tamen paciſci poſſent ut una pars haberet Reliquias, altera mediam oblationum partem; eſſet enim quædam Reliquiarum venditio, quæ ſine ſimonia non fit; unde in hoc caſu recurrendum eſt ad Epiſcopum.

Etiſi verò ſpirituale pro ſpirituale tranſigendo dare licitum ſit ex naturâ rei, id tamen per Canones.*

* *Vid.* in materiâ Beneficiali prohibetur. Unde qui litigat c. 8. *De de pingui Beneficio*, non poteſt cum adverſario paciſci ut ipſe ſervet pingue Beneficium, & tenue tradat colliganti: ſic enim permutaret tenue Beneficium cùm jure quod habet alter ad pinguius, quod

privatâ autoritate fieri nequit : neque etiam pacificâ potest ut ipse retineat Beneficium , sed solvat pensionem alteri ; aut si de pluribus Beneficiis litigatur , ut ipse hoc possideat , alter verò illud. Ratio toties decantata , hæc est , quod pactio omnis in materiâ beneficiâ simoniaca sit , si privatâ autoritate fiat. Hic ergo recurrendum est ad Episcopum , cujus autoritate transactio ista fieri potest juxta Suarem , &c.

CAPUT QUARTUM.

De canonicis Simoniacorum pœnis.

Certum est 1°. ex communi Doctorum consensu , nullam simoniam , quamvis completam & realem , inducere ipso facto pœnas in jure contentas , præter eam quæ est in Ordine , in Beneficiis , & in Religionis ingressu : unde graviter quidem peccat , qui committit simoniam in aliis præter Ordinem Sacramentis conferendis vel accipiendis , in consecrationibus , dispensationibus , benedictionibus , Vicariâ temporali , & similibus ; non tamen subjacet pœnis ab Ecclesiâ in simoniacos constitutis.

Certum est 2°. nullas ipso facto incurri ejusdem juris Ecclesiastici pœnas ob simoniam mentalem , aut purè conventionalem ; imò probabilis nobis videtur , eas non incurri ob simoniam solum semi-ream ; 1°. quia Navarrus docet hanc esse praxim Curiæ Romanæ & Rotæ , ut Beneficium simoniacè acceptum ipso jure non vacet ; nec ità provifus , sit excommunicatus ; neque si in sacris celebraverit , sit irregularis , nisi pretium aut saltè pars pretii soluta fuerint. Filliucius * quoque , qui tot annos * O Romæ docuit & scripsit , affirmat hanc esse Roman. an. 163 næ pœnitentiariæ praxim.

2°. quia in materiâ pœnali benignior interpretatio fieri debet ; Ergo textus Juris qui simoniam pœnis subjiciunt , intelligi debent de reali , cùm clare & distinctè non loquantur de semi-reali.

Hinc ſi quis pro Beneficio quod accepit, ſcrib promiſerit. centum aureos , & poenitentia ductus non ſolvat , poenarum juris reus non erit : ſi vero poſt meſem duos aut tres aureos ſolvat , ex tunc & non ante ; tanquam ſimoniacus realis in omnes juris poenas incidet. Imò quantumcumque exiguum ſit , id quod ſolvere incipiet , non effugiet cenſuram , quia jam verum erit eundem ſimonie realis ſemperque mortalis conſcium evaſiſſe. Conſidentarios ſeverius plecti probabimus infra.

Certum eſt 3°. triplex eſſe genus poenarum quas ſimoniacis inſligunt Canones. Prima eſt poena cenſuræ ; ſecunda eſt invaliditas actus ſimoniacè facti ; tertia eſt reſtituendi obligatio ; & hæc quidem poenæ multum inter ſe diſcrepant : cenſuræ enim non incurruntur , niſi vel in Canonibus expreſſæ ſint , vel ab homine decernantur ; actus vero ſimoniacè facti , ex naturâ rei invalidi eſſe poſſunt : an autem reipſi invalidi ſint , quæſtio eſt ſuo loco tractanda ; ſed ante explicandæ ſunt ſigillatim poenæ in ſimoniacos Jure canonico conſtitutæ.

ARTICULUS PRIMUS.

De panis contra Simoniam in Ordine & ingreſſu Religionis.

IN collatione Ordinum poſſiſſimum interveniunt 1. Episcopos qui confert ; ordinandus qui recipit ; & miniſtri , quales ſunt examinatores promovendorum , Secretarii , aut Notarii qui litteras ſcribunt , & ſimiles , de quibus hæc tenenda.

1°. Qui ſimoniacè conferunt aut ſimoniacè accipiunt Ordines ipſamve cenſuram , uno verbo qui *quemodolibet dando vel recipiendo , ſimoniam in quibulvis Ordinibus commiſerint , aut quod illa fiat mediatores extiterint , ſeu procuraverint , ſententiam excommunicationis incurrunt , à quâ niſi à Romano Pontifice pro tempore exiſtente non poſſint abſolvi , præterquam in articulo mortis.* Idè Paulus II. Extrayag. 2. de ſimonia.

CAP. IV. De canon. Simoniac. pœnis. 669

2°. Ordinans à collatione quorumcumque Ordinum, atque adeò ipſius primæ tonsuræ, & ab executione omnium munerum pontificalium, v. g. à consecratione altarium, benedictione veſtium ſacrarum, &c. tum ex citatâ Extravagante, tum ex Bullâ Sixti V. quæ incipit *Sanctum & ſalutare*, ubi etiam Episcopus ab ingressu Ecclesiæ interdicitur. Quòd autem triplicis hujus censuræ etſi occultæ absolutio reservatur Pape, non est receptum præſertim in Galliis. 1584

3°. Ordinatus est *suspensus ipſo jure*, non ſolùm ab executione Ordinis quem ſimoniacè ſuſcepit, ſed & ab eorum etiam exercitio quos antè ſinè ſimoniâ ſuſcepisset: unde ſi alicujus Ordinis functiones exerceat, fiet irregularis. In Galliâ poteſt Episcopus abſolvere ab omnibus cenſuris ſimoniacos quorum crimen occultum eſt, eoſque proinde ad Ordinum executionem rehabilitare. S. Thom

Quæres an etiam ſuſpenſus ſit ab Ordinum executione, qui ſimoniam ignoravit.

R. negat. 1°. quia ſuſpenſio pœnalis, qualis ea eſt de quâ hic agitur, non poteſt incurri ſinè culpâ: porrò non eſt in culpâ qui neſciens ordinatur ſimoniacè; 2°. quia Paulus II. eos tantùm ſuſpenſos eſſe declarat, qui ſimoniacè ordinati fuerint: Atqui is ſolùm ſimoniacè ordinatur, qui ordinatur committendo ſimoniam, ſicut is ſolùm ordinat ſimoniacè, qui committendo ſimoniam ordinat; 3°. quia leges odioſæ & pœnales reſtringi potiùs debent quàm ampliari.

Cenſent etiam Theologi plerique à prædictis pœnis immunes eſſe eos qui in ceteris ad Ordines ſpectantibus ſimoniam committunt, v. g. qui aliquid dant aut exigunt pro litteris ſeu diſmiſſorialibus, ſeu teſtimonialibus quibus publica fides ſit aliquem ordinatum eſſe Clericum. Si quis tamen aliquid donet pro diſmiſſoriis, vel pro ſigillo ante conſecutionem Ordinum, vel etiam poſt, ex prævio tamen pacto, excommunicationem incurret, quia hæc actio includit ſimoniam ſaltèm Juri canonico contrariam, & quæ cùm ad Ordines referatur, meritò punitur, cenſuris contra ſimoniacos in Ordine conſtitutis.

Quod spectat ad ingressum Religionis, Urbanus IV. aliàs V. extravag. *Sanè 1. de simon.* sanxit ut *tandantes quàm accipientes* aliquid pro Religionis ingressu, *si sint singulares persona*, excommunicationis; *si verò sit Capitulum, vel Conventus*, suspensionis sententiis eo ipso subiaceant: à quibus praterquam in mortis articulo absolvi nequeant absque Sedis Apostolica licentia speciali. Concedit ibidem prædictus Pontifex, ut persona Monasterium pretio ingressa in eodem permaneat, & quod ab eâ exactum fuerat, retineatur à Monasterio, modò impendatur in communem Monasterii usum, non verò in particularem Superiorum.

ARTICULUS SECUNDUS.

De pœnis contra Simoniam in Beneficiis, & earum relaxatione.

1°. **Q**ui dat simoniacè Beneficium, præsentando, eligendo, postulando, conferendo, &c. ipso facto excommunicationem incurrit, à quâ non nisi à Papâ praterquam in articulo mortis absolvi potest. Ità Paulus II. cit. cap. 2. *de simon.* Idem dicendum de mediatoribus, & de iis qui Beneficium hâc arte comparaverunt.

Aliud est de pensione; unde qui eam dant aut accipiunt simoniacè, etsi graviter peccent contra religionem, non incurrunt tamen hanc censuram, quia pensio non est Beneficium; & pœnæ non sunt ultrâ casus jure expresso ampliandæ. Idem dicendum de Vicariâ temporali, quia nec ipsa Beneficium est propriè dictum. Peccat tamen qui pretio constituit Vicarium, quandiù contractum non rescindit.

Quod spectat ad prælaturas Regularium, v. g. Abbatum, Guardianorum &c. quæ non consistunt in commissione ad nutum revocabili, sed per electionem aliamve providendi rationem, alicui tanquam munus ordinarium deferuntur, probabilius est eas inducere simoniam sub excommunicatione vetitam, nullitatem actûs, & obligationem dimittendæ superioritatis.

tum quia eæ Prælaturæ non immeritò inter Beneficia recensentur ; tum quia Extravagans Pauli II. hæc superioritates perspicuè recenset inter ea quæ si simoniacè tractentur, simoniæ pœnas inducunt.

2^o. Provisio simoniaci est nulla, saltèm in casibus qui censuram inducunt : unde Beneficiarius simoniacè provissus, nequidem post 20. & ampliùs possessionis annos Beneficium resignare potest, cum illud reverà non sit suum. Patet id tum ex eadem Extravag. tum ex S. Thomâ, qui sic loquitur hic art. 6. ad 3. *Si aliquis scienter & propriâ sponte simoniacè accipiat Ordinem, vel ecclesiasticum Beneficium, non solum privatur eo quod accipit, ut scilicet careat executione Ordinis, & Beneficium resignet cum fructibus inde perceptis ; sed etiam ulteriùs punitur, quia notatur infamiâ, & tenetur ad restituendos fructus non solum perceptos, sed etiam eos qui percipi potuerunt à possessore diligenti, (quod tamen intelligendum est de fructibus qui supersunt deductis expensis factis causâ fructuum,) exceptis fructibus illis qui aliâs expensi sunt in utilitatem Ecclesiæ. Si verò eo non volente, nec sciente, per alios alicujus promotio simoniacè procurata sit, tenetur resignare Beneficium quod est consecutus cum fructibus extantibus, non autem tenetur restituere fructus consumptos, nisi ditior factus sit, quia bonâ fide possedit.*

Porro nomine fructuum probabilius est comprehendere distributiones quotidianas quæ propter assistentiam in Choro percipiuntur, quia eæ percipiuntur ratione tituli qui nullus est ; aliud est de iis distributionibus quæ proveniunt tantum occasione tituli, ut stipendia pro Missarum celebratione, pro concionibus, aliisque functionibus ad quas simoniacus non tenebatur ratione tituli ; quia hæc non à titulo ipso derivantur.

3^o. Simoniacè provissus inhabilis est ad idem Beneficium denuò obtinendum, ex c. 27. *de simon.*

Sed ambigitur an simonia privet etiam aliis Beneficiis antea ritè obtentis ; 2^o. an reddat incapacem ad alia in futurum obtinenda.

672 *Traſſatus de Simonia. PARS II.*

R. ad. 1. Beneficia legitimè priùs obtenta, non vacare per ſimoniam ſupervenientem, tum quia poena hæc nullibi in jure exprimitur, & poenæ extendi non debent ab unâ delicti ſpecie in alteram; tum quia ſatis eſt ut in quo quis peccavit, in hoc puniatur, niſi aliud in jure expreſſum ſit.

R. ad 2. omnia quæ poſt excommunicationem ſimoniâ inveſtam acquiruntur Beneficia, necdum obtentâ ejusdem excommunicationis abſolutione, invalidè acquiri. Ratio deſumitur ex incapacitate quam parit præcedens cenſura.

Eâ tamen cenſurâ remiſſâ per abſolutionem ipſius etiam Epifcopi, ſi res occulta ſit, ſimoniacus priſtinam ad futura Beneficia capacitatem reſumit. Ità viri graves à me eâ de re conſulti, juxta quos Bulla Pii V. declarat ſimoniacos *perpetuò inhabiles ad quacumque alia Beneficia deinceps obtinenda*, quod hanc perpetuæ inhabilitatis poenam, nec in Galliâ recepta eſt, nec in multis locis ultra montes.

Ut autem non vacant per ſequentem ſimoniam Beneficia, priùs ritè acquiſita, ſic nec per eam irriti ſiunt actus ante ipſam legitimè facti, ut præſentatio, electio, &c. adeoque ſatis erit ſi actus poſterior, qui invalidus fuit, reparetur. Quod ſi actus primus invalidus eſſet; ceteri ſubſequentes, etiam ex ſe validi & ſine ſimoniâ facti, invalidi fierent.

4°. Regula de triennali poſſeſſione quæ fert ut ſi *qui quacumque Beneficia qualiacumque ſint, abſque ſimoniaco ingreſſu.... per triennium pacificè poſſiderint, ſuper iſdem Beneficiis ſic poſſeſſis moleſtari nequeant*, tam in petitorio quàm in poſſeſſorio; hæc, inquam, regula ut ex terminis patet, ſimoniacis non prodeſt. Aliud eſſet, meo quidem & plurium judicio, de ſimoniacis bonæ fidei, iis ſcilicet qui toto triennio ſimoniz in ſui gratiam factæ nullam prorsus cognitionem habuiſſent; 1°. quia à regulâ de triennali poſſeſſione ii ſolùm excipiuntur, qui ſimoniacè ingreſſi ſunt Beneficia: porro non ingreditur ſimoniacè Beneficium, niſi qui ipſum ingrediendo ſimoniam

CAP. IV. *De canon. Simoniac. penis.* 673
niam committit: 2º. cap. 26. *de simoniâ*, quo nuntur adversarii, non supponit possessionem triennalem; adeòque est extra rem. Idem dicendum puto, cum ipse Beneficiarius simoniam commisit, sed ex ignorantia invincibili.

Quæres, an non sint aliqui casus in quibus valida sit Beneficii simoniacè collati provisio.

R. Duos esse. Primus est cum versutus Beneficiarii hostis aliquid collatori dedit, ut collationem irritam faceret, faciendo eam simoniacam, c. 27. *de simon.* Secundus est cum providendus expressè contradixit, & quantum in se erat prohibuit nè pro nominatione suâ aliquid tribueretur, c. 33. eod. tit.

Sed quid juris si Titius post contradictionem, acceptet provisionem simoniacam, aut si solvat pecuniam ab aliis promissam.

R. ad 1. Vel Titius antequam acceptaret Beneficium, novit simoniam, & tunc ex communi sententia acceptare nequit, quia cessavit bona ejus fides priusquam provisos esset; vel non cognovit simoniam, nisi post completam sui institutionem, & tunc Beneficium servare potest, ob bonam suam fidem.

R. ad 2. vel Titius pecuniam ab aliis promissam solvit iis quibus promissa est in pretium simoniæ, & tunc complendo simoniam simoniacus efficitur, adeòque subjacet omnibus simoniacorum pœnis: vel solum refundit pecuniam hanc iis qui eam in sui ipsius gratiam jam persolverant; & tunc vel non consentit in eorum scelus, tantumque optat ut amici quorum facinus execratur, nihil propter se patiantur damni; vel eorum nundinationem ratam habet & approbat. Si primum, nec simoniacus est, nec peccat, sicut non peccat pater qui debita à filio per scelus contracta solvit, nè filius infamis habeatur. Si Secundum, id est si forte postmodum pacto consenserit solvendo quod fuit promissum, tenetur ad renuntiandum, ex S. Thomâ, cujus opinio tutior tenenda est in praxi.

Quæres, quis possit tollere pœnas quas simoniaci incurrunt, & quæ ut diximus, sunt tres, censura, Moral. Tom. III, F. f

inhabilitas ad Beneficium, & obligatio restituendi fructus injustè receptos.

R. 1°. Censura si occulta sit, tolli potest ab Episcopis in Gallia. Ratio est, quia Præsules nostri firmiter præstitère in potestate sibi à Tridentino concessâ ab occultis hujusmodi poenis absolvendi.

R. 2°. Inhabilitas ad Beneficium simoniacè acquisitum, (& à fortiori fructuum condonatio) summo Pontifici reservata est, si sciente proviso commissa sit simonia: 1°. quia nullibi concessum est Episcopis ut prædictam inhabilitatem relaxent; neque enim eis permisit Tridentinum ut in omnibus poenis, sed solum ut in censuris & irregularitatibus dispensarent; inhabilitas autem nec censura est, nec irregularitas quædam, sed poena iisdem superaddita; 2°. quia id definiit Congregatio Concilii his verbis; *Episcopus etsi à simoniâ occultâ absolvere possit, non potest tamen simoniacum rehabilitare ad Beneficia quæ per simoniam occultam retinet*; 3°. quia statuit expressè Celestinus III. cap. 27. *de simoniâ*, quod simoniacè provisorius, ab Episcopo suo dispensationem aliquam obtinere de jure non potest.

R. 3°. Si provisorius simoniacam pactionem ignoravit, & ratam non habuit, distinguendum est: vel enim Beneficium de quo agitur duplex est, nempe curatum aut prælatura, vel simplex: si *simplex*, dispensare potest Episcopus, dummodo provisorius detectâ simoniâ, & ante Judicis sententiam *liberam* & absolutam faciat *resignationem* in manibus Episcopi. Si *duplex*, non potest Episcopus dispensare, ubi saltèm publica evasit simonia. An autem cùm eadem occulta est dispensare valeat, controvertitur. Affirmant Habert & canonistæ multi, quorum opinionem, nisi repugnet usus locorum, practicè teneri posse existimo.

Cap. 19.
: Elect.

Quod spectat ad eos qui rei sunt confidentiæ, iuxta Bullas Pii IV & V. incurrunt 1°. excommunicationem, quæ si occulta non sit, Papæ reservata est: 2°. privantur Beneficio per confidentiam obtento, & ad illud postea obtinendum sunt inhabiles;

3°. declarantur etiam inhabiles ad alia Beneficia deinceps acquirenda ; 4°. privantur quoque Beneficiis & pensionibus antea legitimè obtentis ; hæc tamen pœna non incurritur ante sententiam Judicis.

Sed hic cautè notandum , 1°. excommunicationem aliasque pœnas incurri etiam per confidentiam , quæ ex unâ solùm parte executioni mandata sit , in quo confidentia gravius punitur quàm alia quævis simonia in Beneficiis ; 2°. iisdem subjici pœnis eum qui ex Beneficio confidentiariè dato pensionem exigit , aut sibi solvi consensit , quibus subjacet confidentiariè Beneficium recipiens , prout patet ex Bullâ Pii IV. 3°. prædictas pœnas incurri ante captam pacificam Beneficii possessionem , quia recepto Beneficio compleri videtur scelus sub iisdem pœnis prohibitum.

ARTICULUS TERTIUS.

De obligatione restituendi accepta simoniacè.

Sensus quæstionis est , an restitui debeat id omne quod acquisitum est per simoniam , non solùm realem , sed etiam mentalem ; de quo fit

CONCLUSIO I. Qui pretium pro re spiritali jam datâ accepit , illud restituere tenetur.

Prob. 1°. quia pretium pro datâ re spiritali receptum , possideretur sinè justo titulo : possideretur enim vi pactionis simoniacæ , quæ est nulla , jure saltèm Ecclesiastico.

Prob. 2°. ex c. 11. *de simon.* ubi dicitur temporalia recepta pro dando assensu electioni simoniacæ restituenda esse , *cùm ea sinè gravi salutis periculo retineri non possunt* : sed quæ retineri non possunt sinè salutis periculo , restituenda sunt , etiam ante omnem Judicis sententiam ; Ergo.

Porro pretium simoniacè acceptum semper est ei qui dedit restituendum , præterquam in materiâ beneficiâli. Ratio est quia jure naturali unicuique quod suum est reddi debet , nisi obstat lex aut sententia

676: *Tractatus de Simoniâ. PARS II.*

Judicis: Atqui nulla lex prohibet nè simoniaco reddatur id quod sacrilegè dedit, nisi simonia realis fuerit in materiâ beneficiâli, quam idcirco excepit; sic enim habetur c. 11. *de simon. Regem & Principes ejus debet inducere, ut si qua receperint à præfato Episcopo ut ejus electioni præstarent assensum, Ecclesia.... restituant.* Ex eo. autem quòd Simoniacus in Beneficio non possit recipere id quod illicitè dedit, non statim sequitur quòd quivis alius simoniacus teneatur ad id perdendum quod dedit, ut universaliter sentire videtur S. Thomas: pœna enim utpotè odiosa, non debet ad eos extendi qui in lege non exprimuntur.

Quod si quis bonâ fide & ex ignorantia probabiliter pecuniam dedisset, teneretur quidem Beneficium dimittere, sed suâ pecuniâ privandus non esset; hæc enim privatio est pœna supponens culpam; nulla autem est culpa ubi est bona fides.

CONCL. II. Res spiritualis simoniacè accepta non est obnoxia restitutioni jure canonico ante sententiam Judicis, exceptis Beneficiis & rebus ecclesiasticis.

Prob. 1. pars: tum quia afferri non potest textus in quo pœna hæc ipso facto imponatur: tum quia constat res alias spirituales, ut Sacramenta, Ordines sacros, Religiosam professionem, consecrationes Altarium Ecclesiarum, Virginum, validè conferri, licèt simoniacè conferantur.

Prob. 2. pars ex citatâ toties Extravag. 2. *de simon.* ubi Paulus II. prohibet nè per simoniacam cujuscumque Beneficii provisionem *jus cuiquam. acquiratur*, vultque eam *viribus omninò* carere: sed illud restitui debet, cujus possessio nullum jus tribuit, sed è contrâ viribus omninò caret; Ergo.

Obj. contra primam partem. Res acquisita per contractum invalidum, non potest retineri, alioquin sinè titulo retineretur: Atqui res spiritualis, quæcumque ea sit, eo ipso per contractum irritum acquiritur, quo acquiritur per simoniam. Et hæc de causâ paulò antè dicebamus, pretium simoniacè acceptum, utpotè invalidè acceptum, ei qui dedit restituendum esse.

R. dist. min. Res spiritualis acquiritur per contractum invalidum, ex parte illius qui pretium exigit, & recipit, esto; ex parte illius qui rem spirituales recipit, N. Ut solutio intelligatur, unum sufficit; nempe ut verum sit rem aliquam validè retineri posse, tametsi pretium pro eâ datum retineri non possit; Atqui istud verum est & evidens. Sic mutuum validè recipitur à mutuuario, tametsi pretium pro mutuo non validè recipiatur ab usurario: sic qui ex vi testamenti tenetur certis puellis dotem gratis dare, & eam absque pretio tradere nolit, tenetur ad pretii restitutionem, & nihilominus datio dotis validæ est; Ergo à pari.

Adde cum Lessio dub. 30. quod nullitas contractus efficiat quidem, ut qui v. g. Reliquias simoniacè accepit, debeat easdem reddere si repetantur, non autem ut eas reddere teneatur, etiam altero non repetente aut nolente pretium refundere.

Ex dictis sequitur, fructus Beneficii simoniacè acquisiti restituendos esse ante Judicis sententiam, cum sic provisus eosdem non possit facere suos, ut decernit Paulus II. cit. extravag. & S. Thomas supra. Sed tria hâc occasione quærentur: 1º. cui restitutio hæc fieri debeat; 2º. an simoniæ mediatores ad eam teneantur in defectum Beneficiarii; 3º. an pensio simoniacè acquisita perinde ac Beneficium dimitti debeat.

R. ad 1. restitutionem hanc fieri debere Ecclesiæ, quæ præcipuè læsa fuit, aut si id permittat consuetudo, pios in usus qui saltè indirectè Ecclesiæ prosint. Licitum tamen est recurrere ad Papam, & ab eo fructuum qui nondum consumpti sunt condonationem obtinere.

R. ad 2. mediatores simoniæ commissæ in Beneficio non solum ad accepti pretii restitutionem teneri, ut per se patet, sed etiam ad restitutionem fructuum quos Beneficiarius accepit, vel culpâ suâ non percepit, si is restituendo impar sit. Mediatores enim sunt & cooperatores damni: porro cooperatores ad

restitutionem tenentur in defectum causæ principalis:

R. ad 3. pensionem simoniacè acquisitam; dimitti debere. Prob. ex cap. 5. 1. q. 3. ubi Urbanus II. sic loquitur: *Quidquid ergo vel in sacris Ordinibus, vel in Ecclesiasticis rebus, vel datâ, vel promissâ pecuniâ acquisitum est, nos irritum esse, & nullas unquam vires habere censemus*: Atqui pensio est è numero rerum Ecclesiasticarum; Ergo.

Nec nocet quòd qui pensionem simoniacè accepit, non incurrat excommunicationem; 1°. quia simonia in pensionibus plecti potuit poenâ nullitatis, absque eo quòd plecteretur poenâ censuræ; 2°. quia excommunicatio lata est contra simoniam in Beneficiis, & pensiones non sunt Beneficia; nullitas verò lata est contra simoniam *in rebus Ecclesiasticis*; & pensiones, hodie præsertim, sunt res ecclesiasticæ. Unde innumeri autores qui docent redemptionem, emptionem & translationem pensionis esse simoniacam & nullam, si fiat sinè autoritate Papæ, docent simul nullam tunc incurri excommunicationem.

Idem videtur mihi fanciendum, 1°. de præstimoniis, quæ res sunt ecclesiasticæ; 2°. de jure patronatûs, tum quia ità sentiunt plures magni nominis Canonistæ, tum quia id docet Tridentinum Sess. 25. cap. 9. *de reform.*

Præcipua quæ hic exurgit quæstio ea est, an ad restituendum teneantur qui simoniam solum mentalem commiserunt, id est, qui spirituale pro temporali acceperunt, aut vicissim, sed absque ullo pacto implicito vel explicito.

Imprimis certum est ea quæ simoniacè simul & injustè comparantur, jure naturali restituenda esse, cùm dubio procul justitiæ commutativæ violatio inducat onus restituendi, nisi quædam interveniat dispensatio. Unde ad restituendum tenentur, 1°. qui pretium accepere ad desistendum ab injustâ vexatione in causâ spirituali, quia acceptum est ab invito & injustè; 2°. quia ex justitiâ obligati ad functiones spirituales gratis exhibendas, ut Parochus ad minis-

CAP. IV. *De canon. Simoniac. panis.* 679

tranda Sacramenta, Episcopus ad concedendas dispensationes, vel consecrationes, gratis hæc præstare nolunt: 3°. Idem dicendum tum de prælato qui vendit Ecclesiæ Beneficia, quia vendit id quod ex officio gratis dare tenetur; tum de iis qui pecuniam accipiunt ut rejecto indigno dignum eligant: 4°. Idem censent multi de iis qui pretium acciperent pro Reliquiis, quæ secundum se pretio æstimabiles non sunt, aut qui aliquid exigerent pro calice, chrismate, oleo sancto, granis benedictis, ratione consecrationis eorum; quia hæc consecratio & benedictio vendi non potest.

Supereft expendendum, an omnis actio simoniaca. eo ipso quo talis est, sit injusta, aut saltèm an non aliquam toleret Ecclesia, quò malis gravioribus occurrat. Alioqui enim simoniacus omnis etiam mentalis ad restituendum tenebitur, quam difficultatem hic investigamus.

CONCLUSIO III. Probabilis & fundata videtur opinio, quæ docet eos qui per simoniam mentalem sine aliâ injustitiâ, consecuti sunt rem spiritua-lem, v. g. Beneficia, non teneri ad restituendum. Idem propter rationes superiùs allatas dicendum de Simonia semireali.

Prob. 1°. ex cap. ult. *de simon.* quod totum re- *Supra*
668.
fero: sic in eo loquitur Gregorius IX. *Dicimus re-
signationes spiritualium & temporalium, quæ nullo
pacto, sed affectu animi præcedente utrinque taliter
acquiruntur, (in quo casu delinquentibus sufficit per
solam pœnitentiam suo satisfacere Creatori) eos pro
simoniâ hujusmodi non teneri.* Unde sic: li de qui-
bus loquitur Pontifex, rei sunt simoniæ mentalis,
ut fatentur omnes: Atqui tamen non tenentur iidem
ad restituendam rem sic acquisitam; cum iis suffi-
ciat ut *pœnitentiam* agant, quam & quidem *solam*
agendo, suo satisfaciunt Creatori: Ergo ut cum
Glossâ concludam, hæc simoniæ species, *solâ pœ-
nitentiâ purgatur sine renuntiatione.*

Respondent aliqui, *simoniacos mentales non quæ-*

dem teneri ad reſtitutionem vi juris eccleſiaſtici-
 teneri tamen vi juris naturalis quod violaverunt
 injuſtè accipiendo id quod acceperunt: ſed malè,
 quia textus Gregorii de conſcientiæ foro loquitur;
 ſic enim ſatis ſi ſimoniâ mentalibus Deo per pœni-
 tentiam ſatisfacere, jam ut Deo ſatisfaciant, non
 tenentur ad aliud quidpiam, v. g. ad reſtituendum,
 aut reſignandum; & ſi ad reſtituendum adhuc te-
 nentur jure naturali, jam falſum eſt quodd iis ſuffi-
 ciat ſolam agere pœnitentiam; Ergo vel fictitia eſt hæc
 juris naturalis obligatio, vel ſublata per generalem
 quandam Eccleſiæ indulgentiam.

Prob. 2^o. ex S. Thomâ hic art. 6. ad 6. Quoad
Deum, inquit, ſola voluntas facit ſimoniacum; ſed
 quoad pœnam eccleſiaſticam exteriorem non punitur ut
 ſimoniacus, ut abrenuntiare teneatur; ſed debet de
 malâ intentione pœnitere. Præſcribit hic S. Doctör
 quid faciendum ſit in foro conſcientiæ: Atqui ſolum-
 modo dicit pœnitendum eſſe; de reſtituendi verò
 neceſſitate nè verbum quidem habet; Ergo minùs
 apta videtur reſponſio Sylvii dicentis, S. Doctorem
 ſupponere hominem hunc vi juris naturalis reſtitu-
 tionis obnoxium remanere. Si enim res ita ſit, quare
 in re tam gravi hoc unum requirit S. Doctör, ut
 ſimoniacum pœniteat de malâ ſua intentione?

Probationes à ratione petitas quas fuſè alibi pro-
 ſecutus ſum poſt Suarem non adducam in præſenti:
 ſed duo annotari velim, 1^o. nullam ab adverſariis
 proponi objectionem quæ verè probet Gregorium
 IX. non toleraſſe ut ſimoniâ mentales vel ſemirea-
 les ſua ſervent Beneficia, de malâ ſua intentione
 pœnitendo; 2^o. iis qui in hoc caſu conſtituti oppo-
 ſitam noſtræ opinionem, quæ tutior eſt, ſequi vo-
 lunt ut conſcientiæ ſuæ prævideant, ſufficere ut ad
 Episcopum recurrant: quia in dubio quale hic oc-
 currit, ſufficit diſpenſatio Episcopalis.













